

جلد یازدہم

حسن الہدایہ

ترجمہ و شرح اردو

ہدایہ

از باب عتق احد العبدین
تا
باب قطع الطریق

تصنیف

شیخ الاسلام مولانا ابوالحسن علی ابن ابی بکر قرطبی قرطبی

تہذیب و تصحیح

مفتی عبدالحکیم قاسمی ستوبی
مفتی رفیع الدین صاحب دارالعلوم دیوبند

تہنیل عنوانات و تخریج

مولانا صہیب اشفاق صاحب



مکتبہ رحمانیہ

اقرا سنٹر عرف سٹریٹ، اردو بازار، لاہور
فون: 042-37224228-37221395

جلد ۱۱
حسنُ الہدایہ
ترجمہ و شرح اردو
ہدایہ

فَقِيهٌ وَاحِدٌ أَشَدُّ عَلَى الشَّيْطَانِ مِنْ أَلْفِ عَابِدٍ

حَسُنُ الْهَدَايَةِ

ترجمہ و شرح اردو

هَدَايَةُ

جلد یازدہم

از باب ما یدعیہ الرجلان تا باب یصح جوعہ

تصنیف

شیخ الاسلام محمد بن ابی بکر محمد بن علی ابن ابی بکر محمد بن علی

تہنیل عنوانات و تخریج
مولانا صہیب اشفاق صاحب

بہتر و صحیح
منقح عبدالحکیم قاسمی رتبوی عین منشی دارالمطبعہ دہلی

مکتبہ رحمانیہ



اقرا سندھ عرق مسکریٹ انڈیا بازار لاہور
فون: 042-37224228-37355743

MAKTABA-E-RAHMANIA

بِسْمِ اللَّهِ الرَّحْمَنِ الرَّحِيمِ

جملہ حقوق ملکیت بحق ناشر محفوظ ہیں

نام کتاب: **اَسْنُ الْهَدَايَةِ** (جلد یا زود ہم)

مصنف: شیخ الاسلام ڈاکٹر محمد ابوالحسن علی ابن ابی بکر رضی اللہ عنہما

ناشر: مکتبہ رحمانیہ

مطبع: لٹل سٹار پرنٹرز لاہور

ضروری وضاحت

ایک مسلمان جان بوجھ کر قرآن مجید، احادیث رسول ﷺ اور دیگر دینی کتابوں میں غلطی کرنے کا تصور بھی نہیں کر سکتا بھول کر ہونے والی غلطیوں کی تصحیح و اصلاح کے لیے بھی ہمارے ادارہ میں مستقل شعبہ قائم ہے اور کسی بھی کتاب کی طباعت کے دوران اغلاط کی تصحیح پر سب سے زیادہ توجہ اور عرق ریزی کی جاتی ہے۔ تاہم چونکہ یہ سب کام انسانوں کے ہاتھوں ہوتا ہے اس لیے پھر بھی غلطی کے رہ جانے کا امکان ہے۔ لہذا قارئین کرام سے گزارش ہے کہ اگر ایسی کوئی غلطی نظر آئے تو ادارہ کو مطلع فرمادیں تاکہ آئندہ ایڈیشن میں اس کی اصلاح ہو سکے۔ نیکی کے اس کام میں آپ کا تعاون صدقہ جاریہ ہوگا۔ (ادارہ)

فہرست مضامین

صفحہ	مضامین	صفحہ	مضامین
۳۰	دیوار پر شہتیر اور کڑیاں رکھنے والوں میں سے کس کو قابض سمجھا جائے گا	۹	باب ما یدعیہ الرجلان
۳۱	ایضاً	۱۰	ایک ہی چیز کے دو مدعیوں کا بینہ قائم کر دینا
۳۳	مشترک گھر میں صحن کا قابض کون ہوگا	۱۲	دو آدمیوں کا ایک عورت کے خاوند ہونے کا دعویٰ
۳۵	باب دعویٰ النسب	۱۳	صاحب الید سے عین خریدنے کے دو مدعی
۳۶	باندی کے فروخت ہونے کے بعد پیدا ہونے والے بچے کا دعویٰ	۱۶	مدعیوں کی گواہیوں میں وقت اور تاریخ کا ذکر
۳۷	ایضاً	۱۷	شراء اور ہبہ مع القبض کے دعووں کا اختلاف
۳۹	دعوے کے وقت باندی یا بچے میں سے کسی ایک کی موت	۱۹	خریدنے اور مہر میں ملنے کے دعوے میں اختلاف
۵۱	باندی کے آزاد ہو جانے کے بعد ام ولد ہونے کا دعویٰ	۲۱	ایک ہی آدمی سے متنازعہ دو مختلف اوقات میں خریدنے کے دعوے
۵۲	غلام کو بیچنے کے بعد اپنی اولاد ہونے کا دعویٰ کرنا	۲۳	قابض اور غیر قابض میں ملکیت کا اختلاف
۵۳	دو جڑواں بچوں میں سے کسی ایک کے نسب کا دعویٰ	۲۶	قابض اور خارج کا ”نتاج“ میں اختلاف
۵۷	اقرار نسبت میں رجوع	۲۸	”نتاج“ کے حکم والی چند دیگر اشیاء
۵۹	ایک لڑکے میں مسلمان اور کافر کا اختلاف	۲۹	ملک مطلق اور خریدنے کے دعووں میں اختلاف
۶۱	عورت کا کسی بچے کے بارے میں اولاد ہونے کا دعویٰ کرنا	۳۱	ایک دوسرے سے خریدنے کا دعویٰ
۶۳	باندی کا ام ولد بننے کے بعد مستحق نکل آنا	۳۳	گواہوں کی کثرت و قلت کا ثبوت دعویٰ پر اثر
۶۴	کتاب الإقرار	۳۴	گواہیوں کے مکمل ہونے کی صورت میں فیصلے کی صورت
۶۶	یہ کتاب اقرار کرنے کے احکام کے بیان میں ہے	۳۵	مذکورہ بالا مسئلہ کی ایک اور صورت
۶۸	اقرار کا حکم اور شرائط	۳۶	جانور کی ملکیت میں اختلاف کے وقت جانور کی عمر کا اندازہ
۷۰	اقرار مجہول کا بیان	۳۷	فصل فی التنازع بالآیدی
	چند مبہم الفاظ اقرار کی حد بندی اور امکانی مطلب	۳۸	قبضہ کا تحقق کیسے ہوگا
		۳۹	غلام کا آزاد ہونے کا دعویٰ
			دیوار پر شہتیر اور کڑیاں رکھنے والوں میں سے کس کو قابض سمجھا جائے گا

۱۱۷	جن رشتوں کا اقرار درست نہیں ہوگا	۷۳	اقرار کے ایسے الفاظ جن میں صراحۃً اقرار کا ذکر نہیں ہوتا
۱۱۸	باپ کی موت کے بعد کسی کو بھائی قرار دینا	۷۴	اقرار میں مقررہ سے جزوی اختلاف کرنا
۱۲۰	کِتَابُ الصَّلَاحِ یہ کتاب احکام صلح کے بیان میں ہے	۷۵	اقرار میں مذکور مبہم اعداد کی تفسیر
۱۲۱	صلح کی اقسام اور ان کے جواز میں اختلاف کا بیان	۷۷	ایک چیز کے اقرار میں ضمان واجب ہونے والی اشیاء
۱۲۳	صلح کی تینوں اقسام کی تحلیل و تخریج کا حکم	۸۰	”نی“، ”من“ اور ”ما بین“ کے اقرار کا حکم
۱۲۴	زمین کی صلح پر حق شفیعہ	۸۱	فصل
۱۲۶	صلح کے بعد متنازع فیہ چیز کا مستحق نکل آنا	۸۲	حاصل کے لیے اقرار کرنا
۱۲۷	مبہم دعوے پر صلح	۸۴	باب الإستثناء
۱۲۹	فصل	۸۵	استثناء کا حکم اور شرائط
۱۳۱	کن چیزوں پر صلح ہو سکتی ہے	۸۷	مستثنیٰ کا مستثنیٰ منہ کی جس سے ہونا
۱۳۲	قصاص و دیت پر صلح	۸۸	اقرار کے بعد ان شاء اللہ کہنا
۱۳۳	حدود پر مصالحت	۹۱	استثناء صرف فی الالفاظ کی اجازت دیتا ہے
۱۳۵	غلامی اور آزادی کے جھگڑے میں مصالحت	۹۳	اقرار کے بعد سبب اقرار میں اختلاف
۱۳۷	متنازعہ چیز سے زیادہ بدل پر صلح کرنا	۹۵	وجوب حق کا ناجائز سبب کے ساتھ اقرار کرنا
۱۳۸	آدھے غلام کی آزادی	۹۸	اقرار کے بعد شے کی کوئی صفت یا قید بیان کرنا
۱۳۹	باب التبرع بالصلح والتوکیل بہ	۱۰۰	مذکورہ بالا صورت میں غصب یا امانت کا اقرار کرنا
۱۴۰	مصالحت کے لیے وکیل کا کردار	۱۰۳	مطلق اقرار کے بعد کسی خاص قید والی چیز پیش کرنا
۱۴۲	فضولی کی مصالحت	۱۰۵	غیر کے لیے قبضہ کا اقرار کر کے استحقاق کا انکار کرنا
۱۴۳	باب الصلح فی الدین	۱۰۷	باب إقرار المريض
۱۴۵	قرضے میں کمتر پر صلح	۱۰۹	مرض الموت کا اقرار
۱۴۶	قرضے کے جھگڑے میں بہتر کیفیت کے ساتھ صلح کرنا	۱۱۰	دیون متقدمہ کے بعد حق رہنے والا مال
۱۴۸	قرضے میں موقت اور مشروط مصالحت	۱۱۲	مرض الموت میں وارث کے حق میں اقرار
۱۵۱	قرضے کی مصالحت میں غیر واضح توقیت	۱۱۳	مرض الموت میں اقرار کے بعد رشتہ داری کا معرض وجود
۱۵۲	اقرار کو مہلت سے مشروط کرنا	۱۱۴	میں آنا
		۱۱۵	فصل ای هذا فصل فی الإقرار بالنسب
			اقرار نسب کے درست ہونے کی شرائط
			کون کون سے نسب اور رشتے کا اقرار کیا جاسکتا ہے

۱۹۰	مضارب کا آگے مضارب بت کرانا	۱۵۳	فصل فی الدین المشترك
۱۹۲	مضارب کا برابر نفع پر آگے مضارب بت کروانا	۱۵۴	شریکین میں سے کسی ایک کی مصالحت
۱۹۳	مضارب کا آگے زیادہ نفع پر مضارب بت کرانا	۱۵۵	شریکین میں سے کسی ایک کی مصالحت
۱۹۴	فصل		قرض خواہوں میں سے ایک شریک کا اپنے حصے کے عوض
۱۹۵	مضارب کے ساتھ کسی اور کو شریک کرنا	۱۵۶	کوئی سامان لینا
۱۹۶	فصل فی العزل والقسمۃ	۱۵۸	مذکورہ بالا مسئلہ میں بیع مسلم کی صورت
۱۹۷	مضارب بت کا ابطال	۱۶۰	فصل فی التخرج
۱۹۸	مضارب کو معزول کرنا	//	تخرج تعریف، حکم اور دلیل
	عقد مضارب بت کے ختم ہونے کے بعد قرضے کون ادا کرے گا	۱۶۲	ترکہ میں سونا چاندی ہونے کی صورت میں تخرج کا طریقہ
۲۰۰		۱۶۳	ترکہ میں دین علی الناس کی صورت
۲۰۱	مال مضارب بت میں سے ہلاکت کو کہاں سے نکالا جائے گا	۱۶۵	غیر معین ترکہ پر مصالحت
۲۰۳	فصل فیما یفعلہ المضارب		
۲۰۴	مضارب کا نقد و ادھار خرید و فروخت کرنا	۱۶۶	کتاب البضارۃ
۲۰۶	مضارب کا حوالہ قبول کرنا		یہ کتاب احکام مضارب بت کے بیان میں ہے
۲۰۷	مال مضارب بت سے غلام و باندی کا نکاح کرانا		
۲۰۸	رب المال کا مضارب بننا	۱۶۷	”مضارب بت“ لغوی معنی اور عقلی دلائل
۲۱۰	مضارب کے خرچے	۱۶۸	مضارب بت کی اصطلاحی تعریف اور شرائط صحت
۲۱۱	خرچوں میں عرف کو ملحوظ رکھا جائے گا	۱۷۰	مضارب بت کی شرائط صحت
۲۱۲	خرچے شمار کرنے کی ایک صورت	۱۷۲	مضارب بت کی شرائط صحت
۲۱۳	مال مضارب بت پر اضافی اخراجات	۱۷۵	مال مضارب بت میں کون سے تصرفات نہیں کیے جاسکتے
۲۱۴	فصل	۱۷۸	مضارب بت میں قیود و تخصیصات لگانا
۲۱۵	مضارب بت میں نقصان کی ایک صورت	۱۸۰	مضارب بت میں مقررہ وقت کی قید لگانا
۲۱۷	مضارب بت میں مراہجہ کی ایک شکل	۱۸۱	مضارب کا تصرف اپنے حق میں ہونے کی مثال
۲۱۹	مال مضارب بت ہلاک ہونے کا حکم	۱۸۲	مضارب بت کا اپنے حق میں آزاد ہونے والا غلام خریدنا
۲۲۱	فصل فی الاختلاف	۱۸۳	مضارب کا مال مضارب بت میں سے باندی کو ام ولد بنانا
۲۲۲	رب المال اور مضارب کے درمیان اختلاف	۱۸۶	باب المضارب یضارب
۲۲۳	اختلاف کی ایک دوسری صورت	۱۸۸	مضارب کا بلا اجازت آگے مضارب بت کرنا

زمین کی عاریت کی لکھت پڑھت

کِتَابُ الْهَبَةِ

یہ کتاب احکام ہبہ کے بیان میں ہے

ہبہ کی شروعات اور حکم

ہبہ میں قبضہ کی تفصیل

ہبہ کے لیے کارآمد الفاظ و تعبیرات

کچھ دیگر الفاظ ہبہ

مشاع چیز کے ہبہ میں تفصیل

مخلوط چیز کا ہبہ

ہبہ کے لیے نیا قبضہ شرط نہیں

غیر اہل کی طرف سے کون قبضہ کرے گا

مشاع ہبہ کی مختلف صورتیں

بَابُ مَا يَصِحُّ رَجُوعُهُ وَمَا لَا يَصِحُّ

ہبہ واپس لینے کا بیان

ناقابل واپسی ہبہ کی صورت

ہبہ کا عوض لینے کی صورت

رجوع کے لیے مکمل طریقہ کار

ہبہ بالعوض کے احکام

فَصْل

ہبہ میں استثناء کا حکم

ہبہ میں کوئی شرط لگانا

ہبہ میں تعلیق کرنا

عمری اور قعی کا حکم

فَصْل

پورا مال صدقہ کرنے کی صورت

کِتَابُ الْوَدِيعَةِ

یہ کتاب احکام ودیعت کے بیان میں ہے

ودیعت کا حکم

ودیعت مخلوط کرنے کا حکم

ودیعت مخلوط ہو جانے کا حکم

ودیعت کا ضامن بنانے کی ایک صورت

صاحب امانت حفاظت کیسے کرے گا؟

مشترکہ ودیعت کا حکم

دو آدمیوں کے پاس ودیعت

مال ودیعت آگے کسی اور کو دینا

دوسری جگہ ودیعت کی ہلاکت

ایک ودیعت کے دو مدعی

کِتَابُ الْعَارِيَةِ

یہ کتاب احکام عاریت کے بیان میں ہے

عاریت کی حقیقت اور حکم

عاریت کے الفاظ کیسے ہوں؟

عاریت کی ہلاکت اور امام شافعی رحمہ اللہ کا اختلاف

عاریت کو اجارے پہ دینا

عاریت کو آگے عاریت پہ دینا

درابہم ودنا نیر (کرنی) کی عاریت

عاریت کی زمین میں عمارت وغیرہ بنانے کا حکم

عاریت کی واپسی کے اخراجات

عاریت کی واپسی کا معتبر طریقہ

عاریت کی غلام یا ملازم کے ذریعے واپسی

بَابُ مَا يَدَّعِيهِ الرَّجُلَانِ

یہ باب اس چیز کے بیان میں ہے جس کے دو دعوے دار ہوں

اس سے پہلے ایک مدعی اور اس کے دعوے سے متعلق احکام و مسائل بیان کیے گئے ہیں اور اب یہاں سے دو مدعی اور ان کے دعوؤں سے متعلق مسائل کا بیان ہے اور یہ بات تو ادنیٰ درجے کا طالب علم بھی جانتا ہے کہ ایک اور مفرد، دو اور مرکب سے مقدم ہوتا ہے، لہذا صاحب کتاب نے بھی مدعی مفرد کے احکام و مسائل کو دو مدعیوں کے احکام و مسائل سے پہلے بیان کیا ہے۔ (عنایہ و بنایہ: ۸/۴۷۴)

قَالَ وَإِذَا ادَّعَىٰ اِثْنَانِ عَيْنًا فِي يَدِ اٰخَرَ، كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا يَزْعُمُ اَنَّهَا لَهُ وَاَقَامَا الْبَيِّنَةَ قُضِيَ بَهَا بَيْنَهُمَا، وَقَالَ الشَّافِعِيُّ رَحِمَهُ اللهُ عَلَيْهِ فِي قَوْلٍ تَهَاوَرَتَا وَفِي قَوْلٍ يُقْرَعُ بَيْنَهُمَا، لِأَنَّ اِحْدَى الْبَيِّنَتَيْنِ كَاذِبَةٌ بَيِّنٌ لِاسْتِحَالَةِ اجْتِمَاعِ الْمَلَكَيْنِ فِي الْكُلِّ فِي حَالَةٍ وَاحِدَةٍ، وَقَدْ تَعَدَّرَ التَّمْيِيزُ فَيَتَهَاوَرَانِ، اَوْ يُصَارُ إِلَى الْقُرْعَةِ، لِأَنَّ ۱ النَّبِيَّ عَلَيْهِ السَّلَامُ اَقْرَعَ فِيهِ وَقَالَ اللَّهُمَّ اَنْتَ الْحَكَمُ بَيْنَهُمَا، وَلَنَا حَدِيثُ تَمِيمِ بْنِ طَرْفَةَ أَنَّ رَجُلَيْنِ ۲ اخْتَصَمَا إِلَى رَسُولِ اللَّهِ ﷺ فِي نَاقَةٍ وَاَقَامَ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا بَيِّنَةً فَقَضَىٰ بَيْنَهُمَا بِهَا نِصْفَيْنِ، وَحَدِيثُ الْقُرْعَةِ كَانَ فِي ابْتِدَاءِ الْإِسْلَامِ ثُمَّ نُسِخَ، وَلِأَنَّ الْمُطْلَقَ لِلشَّهَادَةِ فِي حَقِّ كُلِّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا مُحْتَمَلُ الْوُجُودِ بَأَن يَتَعَمَّدَ أَحَدُهُمَا سَبَبَ الْمِلْكِ، وَالْآخَرُ الْيَدَ فَصَحَّتِ الشَّهَادَتَانِ فَيَجِبُ الْعَمَلُ بِهِمَا مَا أَمَكَنَ وَقَدْ أَمَكَنَ بِالتَّنْصِيفِ، إِذَا الْمَحَلُّ يَقْبَلُهُ، وَإِنَّمَا يَنْصَفُ لِاسْتِوَائِهِمَا فِي سَبَبِ الْإِسْتِحْقَاقِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر دو لوگوں نے کسی ایسی چیز کے متعلق دعویٰ کیا جو کسی تیسرے شخص کے قبضہ میں ہو، ہر مدعی بزع خود یہ کہے کہ وہ چیز میری ہے اور ان میں سے ہر کوئی بینہ پیش کر دے تو ان دونوں کے مابین اس چیز کا فیصلہ کر دیا جائے گا۔ امام شافعی رحمہ اللہ کا ایک قول یہ ہے کہ دونوں کا بینہ ساقط ہو جائے گا اور دوسرا قول یہ ہے کہ ان کے مابین قرعہ اندازی کی جائے گی، کیوں کہ دونوں بینوں میں سے ایک بینہ یقینی طور پر جھوٹا ہے، اس لیے کہ ایک ہی حالت میں پورے عین میں دو ملکیتوں کا جمع ہونا محض رہے اور پھر (دونوں بینوں میں) تمیز کرنا بھی دشوار ہے، اس لیے دونوں بینے ساقط ہو جائیں گے یا قرعہ اندازی کی راہ اپنائی جائے گی، کیوں کہ آپ ﷺ

نے اس جیسے معاملہ میں قرعہ اندازی کر کے یوں دعا فرمائی ہے ”اے اللہ آپ ہی ان کے مابین فیصلہ ہیں“ ہماری دلیل حضرت تمیم بن طرفہ رضی اللہ عنہ کی یہ حدیث ہے کہ دو لوگوں نے ایک اونٹنی کے متعلق آپ ﷺ کو فیصلہ بنایا اور ان میں سے ہر ایک نے بینہ بھی پیش کر دیا تو آپ ﷺ نے ان دونوں کے لیے آدھی آدھی اونٹنی کا فیصلہ فرمایا۔

اور قرعہ اندازی کی حدیث ابتدائے اسلام میں تھی پھر منسوخ ہو گئی۔ اور اس لیے کہ دونوں گواہوں کے حق میں شہادت کو جائز قرار دینے والی چیز پائی جاسکتی ہے بایں طور کہ ایک کی شہادت کا مدار سبب ملک پر ہو اور دوسرے نے قبضہ پر اعتماد کیا ہو تو دونوں شہادتیں صحیح ہیں، لہذا حتی الامکان دونوں پر عمل کرنا واجب ہوگا اور نصف نصف کر کے عمل کرنا ممکن بھی ہے، کیوں کہ محل دعویٰ تنصیف کو قبول کرتا ہے۔ اور نصف نصف کر کے اس وجہ سے تقسیم کی جائے گی کیوں کہ سبب استحقاق میں دونوں برابر ہیں۔

اللغات:

﴿اذا علی﴾ دعویٰ کیا، مالک ہونے کا اظہار کیا۔ ﴿عین﴾ کوئی متعین چیز۔ ﴿ید﴾ قبضہ۔ ﴿یزعم﴾ گمان کرتا ہے۔ ﴿قضی﴾ فیصلہ کیا جائے گا۔ ﴿یقرع﴾ قرعہ ڈالا جائے گا۔ ﴿استحالة﴾ ناممکن ہونا۔ ﴿یتہاتران﴾ دونوں ساقط ہو جائیں گی۔ ﴿استواء﴾ برابری۔

تخریج:

① اخرجہ ہیثمی فی مجمع الزوائد (۲۰۳/۴)۔

② اخرجہ البیہقی فی السنن الکبریٰ کتاب المعرفة (۴۳۶/۱۰)۔

ایک ہی چیز کے دو مدعیوں کا بینہ قائم کر دینا:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ نعمان کے پاس ایک سائیکل مثلاً موجود ہے اور سلیم اور سلمان دونوں یہ دعویٰ کر رہے ہیں کہ وہ سائیکل میری ہے، جب قاضی نے ان سے گواہ طلب کیا تو دونوں نے گواہ بھی پیش کر دیا تو ہمارے یہاں وہ سائیکل دونوں مدعیوں کے مابین آدھی آدھی تقسیم کر دی جائے گی۔ امام شافعی رحمہ اللہ کے دو قول ہیں: (۱) پہلا قول یہ ہے کہ کسی بھی مدعی کے حق میں کوئی فیصلہ نہیں ہوگا اور دونوں کی پیش کردہ گواہی اذا تعارضا تساقطا والے ضابطے کے تحت باطل قرار دیدی جائے گی۔ (۲) دوسرا قول یہ ہے کہ دونوں مدعیوں میں قرعہ اندازی کی جائے گی اور جس کے نام کا قرعہ نکلے گا اسی کے حق میں مدعی بہ کا فیصلہ کر دیا جائے گا۔

ان دونوں قولوں کی مجموعی دلیل یہ ہے کہ ایک ہی چیز کا اپنے تمام اجزاء سمیت بہ یک وقت دو لوگوں کی ملکیت میں جمع ہونا محذور اور دشوار ہے، اس لیے دونوں بینوں میں سے ایک بینہ تو یقینی طور پر کاذب اور مبنی بر فراڈ ہے اور چونکہ یہ پتہ لگانا بہت مشکل ہے کہ کون سا بینہ سچا ہے اور کون سا جھوٹا ہے اس لیے اب قاضی کے سامنے دو ہی راستے ہیں (۱) یا تو وہ دونوں کو ساقط اور بے اعتبار قرار دے کر دعویٰ اور مقدمہ خارج کر دے (۲) یا دونوں میں قرعہ اندازی کے ذریعہ فیصلہ کر دے اور قرعہ اندازی کرنا حضرت نبی اکرم ﷺ سے ثابت بھی ہے چنانچہ معجم طبرانی میں حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ سے یہ حدیث مروی ہے: ان رجلین اختصما الی رسول اللہ ﷺ فی شیء فأقاما کل واحد منهما البینة فأقرع بینهما وفي رواية قال اللهم اقض بینهما أو قال اللهم أنت الحكم

بینہما۔ یعنی دو لوگوں نے کسی معاملے میں آپ ﷺ کو فیصلہ بنایا اور دونوں نے اپنے اپنے دعوے پر بیٹھ بھی پیش کر دیا تو آپ ﷺ نے بذریعہ قرعہ اندازی ان کے مقدمے کا تصفیہ فرمایا۔

ہماری دلیل حضرت تمیم بن مرثدہ رضی اللہ عنہ کی یہ حدیث ہے جسے مصنف ابن ابی شیبہ نے روایت کی ہے: اُن رجلین اختصما إلی رسول اللہ ﷺ فی ناقة وأقام کل واحد منهما بینة فقصی بینهما نصفین کہ دو لوگ ایک اونٹنی کے متعلق جھگڑتے ہوئے آپ ﷺ کے پاس آئے اور ان میں سے ہر ایک نے بینہ بھی پیش کر دیا تو حضرت نبی اکرم ﷺ نے وہ اونٹنی آدھی آدھی ان دونوں میں تقسیم فرمادی۔ یہ حدیث اس امر کی بین دلیل ہے کہ صورت مسئلہ میں جو فیصلہ ہوگا وہ تنصیف کے طریقہ پر ہوگا نہ کہ قرعہ اندازی کے طور پر ہوگا۔ رہا سوال آپ ﷺ کے قرعہ اندازی کرنے کا تو اس کا جواب یہ ہے کہ یہ حکم ابتدائے اسلام میں تھا لیکن جب قمار حرام کیا گیا تو اسے منسوخ کر دیا گیا، کیوں کہ مستحق کی تعیین ابتداء استحقاق کے درجے میں ہے اور جس طرح قرعہ اندازی کے ذریعہ استحقاق کی تعیین میں قمار موجود ہے، اسی طرح قرعہ اندازی کے ذریعہ مستحق کی تعیین میں بھی قمار کے معنی موجود ہوں گے، اور قمار حرام و ناجائز ہے لہذا جس چیز میں قمار کی بو پائی جائے وہ بھی ناجائز ہوگی اور اب یہ صورت منسوخ ہو چکی ہے۔

ہماری دوسری اور عقلی دلیل یہ ہے کہ صورت مسئلہ میں دونوں مدعیوں کے گواہوں کی شہادت مقبول اور معتبر ہونے کی وجہ یہ ہے کہ دونوں گواہوں نے ایسی شہادت دی ہے جس کو قبول کیا جاسکتا ہے مثلاً ایک گواہ نے اپنے مدعی کو وہ چیز خریدتے ہوئے دیکھا ہو اور اس کی گواہی کا مدار سبب ملک ہو اور دوسرے نے وہ چیز اپنے مدعی کے قبضہ میں دیکھی ہو اور اس حوالے سے دونوں کی شہادت صحیح ہے اور جب شہادت صحیح ہے تو ظاہر ہے کہ اس پر عمل کرنا بھی ضروری ہے اور عمل کرنے کی صحیح اور سچی صورت یہی ہے کہ مدعی بہ دونوں مدعیوں کے بائین نصف نصف کر کے تقسیم کر دی جائے، کیوں کہ سبب استحقاق میں دونوں برابر ہیں اور محل یعنی مدعی بہ تنصیف کو قبول بھی کر رہا ہے۔

قَالَ فَإِنْ أَدْعَى كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا نِكَاحَ امْرَأَةٍ وَأَقَامَا بَيِّنَةً لَمْ يُقْضَ بِوَاحِدَةٍ مِنَ الْبَيِّنَتَيْنِ لَتَعْدَرِ الْعَمَلُ بِهِمَا، لِأَنَّ الْمَحَلَّ لَا يَقْبَلُ الْإِشْتِرَاكَ، قَالَ وَيَرْجِعُ إِلَى تَصْدِيقِ الْمَرْأَةِ لِأَحَدِهِمَا، لِأَنَّ النِّكَاحَ مِمَّا يَحْكُمُ بِهِ بِتَصَادُقِ الزَّوْجَيْنِ، وَهَذَا إِذَا لَمْ يُوَقِّتِ الْبَيِّنَتَانِ، فَأَمَّا إِذَا وَقَّتَا فَصَاحِبُ الْوَقْتِ الْأَوَّلِ أَوْلَى، وَإِنْ أَقَرَّتْ لِأَحَدِهِمَا قَبْلَ إِقَامَةِ الْبَيِّنَةِ فَهِيَ امْرَأَتُهُ لِتَصَادُقَهُمَا، وَإِنْ أَقَامَ الْآخَرُ الْبَيِّنَةَ فَقَضِيَ بِهَا لِأَنَّ الْبَيِّنَةَ أَقْوَى مِنَ الْإِقْرَارِ، وَلَوْ تَفَرَّدَ أَحَدُهُمَا بِالدَّعْوَى، وَالْمَرْأَةُ تَجْحَدُ فَأَقَامَ الْبَيِّنَةَ وَقَضِيَ بِهَا الْقَاضِي ثُمَّ أَدْعَى آخَرُ وَأَقَامَ الْبَيِّنَةَ عَلَى مِثْلِ ذَلِكَ لَا يَحْكُمُ بِهَا، لِأَنَّ الْقَضَاءِ الْأَوَّلَ قَدْ صَحَّ فَلَا يَنْقُضُ بِمَا هُوَ مِثْلُهُ بَلْ هُوَ دُونَهُ إِلَّا أَنْ يُوَقِّتَ شُهُودُ الثَّانِي سَابِقًا لِأَنَّهُ ظَهَرَ الْخَطَأَ فِي الْأَوَّلِ بَيِّنِينَ وَكَذَا إِذَا كَانَتِ الْمَرْأَةُ فِي يَدِ الزَّوْجِ وَنِكَاحُهُ ظَاهِرٌ لَا يَقْبَلُ بَيِّنَةُ الْخَارِجِ إِلَّا عَلَى وَجْهِ السَّبْقِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر دو مدعیوں میں سے ہر ایک نے کسی عورت سے نکاح کا دعویٰ کیا اور دونوں نے بینہ پیش کر دیا تو دونوں بیویں میں سے کسی بھی بینہ پر فیصلہ نہیں کیا جائے گا، کیوں کہ دونوں پر عمل کرنا مشکل ہے، اس لیے کہ محل (عورت) اشتراک کو قبول نہیں کرتا۔ فرماتے ہیں کہ ان میں سے کسی ایک کے حق میں عورت کی تصدیق کی طرف رجوع کیا جائے، اس لیے کہ میاں بیوی کے اتفاق سے نکاح کا فیصلہ کر دیا جاتا ہے۔ یہ حکم اس صورت میں ہے جب گواہوں میں سے کسی نے نکاح کا وقت نہ بیان کیا ہو، لیکن اگر دونوں نے وقت بیان کر دیا ہو تو پہلے وقت والے گواہ کا بینہ اولیٰ ہوگا۔ اور اگر بینہ پیش کیے جانے سے پہلے وہ عورت کسی کے لیے اقرار کر دے تو وہ مقررہ کی بیوی ہوگی، کیوں کہ دونوں نے اتفاق کر لیا ہے، اب اگر دوسرا مدعی بینہ پیش کر دے تو اس کے حق میں فیصلہ ہوگا اس لیے کہ بینہ اقرار سے اقویٰ ہے۔

اور اگر صرف ایک شخص نے دعویٰ کیا مگر عورت نے انکار کر دیا اس پر مدعی نے بینہ پیش کر دیا اور قاضی نے اس کے حق میں فیصلہ کر دیا پھر دوسرے نے دعویٰ کر کے اسی طرح بینہ پیش کر دیا تو اس کے بینہ پر فیصلہ نہیں ہوگا، کیوں کہ قضائے اول صحیح ہے لہذا ایسے بینہ سے وہ باطل نہیں ہوگا جو اس کے ہم مثل ہے، بلکہ اس سے کم زور ہے الا یہ کہ دوسرے مدعی کے گواہ پہلے کے گواہوں سے پہلی تاریخ بیان کریں، اس لیے کہ اب یقینی طور پر پہلا قضاء غلط ہو گیا۔ ایسے ہی اگر وہ عورت کسی شخص کے نکاح میں ہو اور اس کا نکاح ظاہر ہو تو بھی خارج کا بینہ مقبول نہیں ہوگا۔ البتہ سبقت تاریخ کی بنیاد پر مقبول ہوگا۔

اللغَات:

﴿بر جمع الی﴾ مراد: مدار ہوگا۔ ﴿لم یوقت﴾ نہ بتلایا گیا ہو۔ ﴿تصادق﴾ ایک دوسرے کی تصدیق کرنا۔ ﴿نجدد﴾ انکار کرتی ہے۔ ﴿لا ینقص﴾ نہیں ٹوٹے گا۔ ﴿سبق﴾ پہلے ہونا، آگے ہونا۔

دو آدمیوں کا ایک عورت کے خاوند ہونے کا دعویٰ:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر مذکورہ دونوں لوگوں کا دعویٰ عین اور سامان کے بجائے کسی عورت سے متعلق ہو اور دونوں یہ دعویٰ کریں کہ یہ میری بیوی ہے اور اس پر بینہ بھی پیش کر دیں تو اس صورت میں کسی کے حق میں بھی فیصلہ نہیں ہوگا، کیوں کہ محل یعنی عورت میں دو آدمیوں کا اشتراک نہیں ہو سکتا اور ایک عورت بیک وقت دو لوگوں کی بیوی نہیں ہو سکتی اس لیے إذا تعارضتا تساقطا کے تحت دونوں کا دعویٰ اور بینہ خارج ہو جائے گا۔ اور پھر عورت سے پوچھا جائے گا کہ بتاؤ کس کی بیوی ہے؟ وہ جس کی تصدیق کر دے گی اس کے حق میں فیصلہ ہوگا اس لیے کہ بدون دعویٰ جب میاں بیوی کے اتفاق سے نکاح ہو جاتا ہے تو دعویٰ، بینہ اور تصدیق کی صورت میں تو بدرجہ اولیٰ نکاح ہو جائے گا۔ لیکن یہ حکم اس صورت میں ہے جب دونوں گواہوں میں سے کسی نے بینہ کی تاریخ نہ ذکر کی ہو اور اگر دونوں نے بینہ کا وقت اور اس کی تاریخ بیان کر دی ہو تو جس کی تاریخ پہلے ہوگی اسی کا بینہ مقبول ہوگا کیوں کہ الفضل للمتقدم کا ضابطہ مشہور ہے۔

وإن أقرت لأحدهما الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ دونوں نے دعویٰ تو کر دیا کہ فلاں میری بیوی ہے لیکن کسی نے بینہ نہیں پیش کیا اور عورت نے ان میں سے ایک کے لیے اقرار کر لیا کہ میں فلاں کی بیوی ہوں تو اس کا یہ اقرار معتبر ہوگا اور وہ مقررہ کی بیوی ہو جائے گی اب اگر اس اقرار کے بعد دوسرا مدعی اپنے دعوے پر بینہ پیش کر دیتا ہے تو اس کے بینہ پر فیصلہ ہوگا اور وہ عورت اس کے

ساتھ ہانک دی جائے گی، اس لیے کہ جت متعہ ہونے کی وجہ سے بینہ اقرار سے اقویٰ ہے لہذا بینہ پیش ہوتے ہی اقرار فرار ہو جائے گا۔

ولو تفرد أحدهما النخ مسئلہ یہ ہے کہ اگر صرف ایک ہی مدعی ہو اور وہ کسی عورت سے نکاح کا دعویٰ کرے، لیکن عورت اس کے دعوے کو یکسر مسترد اور خارج کر دے اور وہ شخص بینہ پیش کر کے اپنے دعوے کو مؤکد اور مضبوط کر دے تو قاضی اس کے حق میں فیصلہ کر دے گا۔ اب اگر کوئی دوسرا شخص بھی اسی عورت سے نکاح کا دعویٰ کرے اور بینہ پیش کر دے تو اس کے بینہ پر فیصلہ نہیں کیا جائے گا، کیوں کہ پہلا فیصلہ بھی بینہ پر تھا اور یہ بھی بینہ ہے اور پہلے والے بینہ کے مشابہ ہے، لہذا اس بینہ سے پہلا والا بینہ باطل نہیں ہوگا، کیوں کہ ضابطہ یہ ہے کہ ”الشيء لا ينقض بمثله“ اور یہاں صورت حال یہ ہے کہ پہلا بینہ دوسرے سے اقویٰ ہے، کیوں کہ اس کے ساتھ قضائے قاضی متصل ہے اس لیے یہ تو بدرجہ اولیٰ دوسرے بینہ سے باطل نہیں ہوگا۔ ہاں اگر دوسرے مدعی کے گواہ پہلے والے مدعی کے گواہوں کی تاریخ شہادت سے پہلے کسی تاریخ میں شہادت دیں تو اس وقت ان کا بینہ مقبول ہوگا، اس لیے کہ تاریخ مقدم ہونے کی وجہ سے پہلے والے بینہ کا غلط ہونا ظاہر ہو گیا ہے اور جب اس کا غلط ہونا ظاہر ہو گیا ہے تو ظاہر ہے کہ اب اس پر فیصلے کو برقرار رکھنا مشکل اور محذور ہے، اس لیے دوسرے بینہ سے قضاء کو متعلق کر دیا جائے گا۔ اسی طرح اگر مدعی بہا عورت کسی مرد کے نکاح میں ہو اور اس کا نکاح لوگوں میں مشہور و معروف بھی ہو پھر کوئی شخص اس سے نکاح کا دعویٰ کرے تو اس صورت میں بھی سبقت ایام اور تقدیم اوقات ہی کی بنیاد پر اس کا بینہ مقبول ہوگا، ورنہ مقبول نہیں ہوگا۔

قَالَ وَلَوْ ادَّعى اِثْنَانِ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا اَنَّهُ اشْتَرى مِنْهُ هَذَا الْعَبْدَ مَعْنَاهُ مِنْ صَاحِبِ الْيَدِ وَاَقَامَا بَيْنَةً فَكُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا بِالْخِيَارِ اِنْ شَاءَ اَخَذَ نِصْفَ الْعَبْدِ بِنِصْفِ الثَّمَنِ وَاِنْ شَاءَ تَرَكَهُ، لِأَنَّ الْقَاضِيَ يَقْضِي بَيْنَهُمَا نِصْفَيْنِ لَاسْتَوَانِهِمَا فِي السَّبَبِ فَصَارَ كَالْفُضُولَيْنِ اِذَا بَاعَ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا مِنْ رَجُلٍ وَاَجَازَ الْمَالِكُ الْبُعْثَيْنِ يُخَيَّرُ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا، لِأَنَّهُ تَغَيَّرَ عَلَيْهِ شَرْطُ عَقْدِهِ فَلَعَلَّ رَغْبَتَهُ فِي تَمْلِكِ الْكُلِّ فِرْدُهُ وَيَأْخُذُ كُلُّ الثَّمَنِ لَوْ ارَادَ، وَاِنْ قَضَى الْقَاضِي بِهِ بَيْنَهُمَا قَالَ أَحَدُهُمَا لَا اخْتَارُ النِّصْفَ لَمْ يَكُنْ لِلْآخَرِ اَنْ يَأْخُذَ جُمْلَتَهُ، لِأَنَّهُ صَارَ مَقْضِيًّا عَلَيْهِ فِي النِّصْفِ فَانْفَسَخَ الْبَيْعُ فِيهِ، وَهَذَا لِأَنَّهُ خَصَمَ فِيهِ لِظُهُورِ اسْتِحْقَاقِهِ بِالْبَيْنَةِ لَوْ لَا بَيْنَةُ صَاحِبِهِ، بِخِلَافِ مَا لَوْ قَالَ ذَلِكَ قَبْلَ تَخْيِيرِ الْقَاضِي عَيْثُ يَكُونُ لَهُ اَنْ يَأْخُذَ الْجَمِيعَ، لِأَنَّهُ يَدَّعِي الْكُلَّ وَلَمْ يَقْضَ سَبَبُهُ، وَالْعَوْدُ إِلَى النِّصْفِ لِلْمَزَاحِمَةِ وَلَمْ يُوجَدْ وَنَظِيرُهُ تَسْلِيمُ أَحَدِ الشَّفِيعَيْنِ قَبْلَ الْقَضَاءِ وَنَظِيرُ الْأَوَّلِ تَسْلِيمُهُ بَعْدَ الْقَضَاءِ.

ترجمہ: اگر دو لوگوں میں سے ہر ایک نے یہ دعویٰ کیا کہ میں نے قابض سے یہ غلام خریدا ہے اور انہوں نے گواہ پیش کر دیا تو ان میں سے ہر ایک کو اختیار ہے اگر چاہے تو نصف ثمن دے کر نصف غلام لے لے اور اگر چاہے تو چھوڑ دے۔ اس لیے کہ قاضی ان کے

مابین نصف نصف کا فیصلہ کرے گا، کیوں کہ وہ دونوں سبب میں برابر ہیں تو یہ ایسا ہو گیا جیسے دوفضولیوں میں سے ہر ایک نے (کسی کے غلام کو) الگ الگ مشتری سے فروخت کر دیا اور مالک نے دونوں بیع کی اجازت دیدی تو بھی ہر مشتری کو اختیار دیا جائے گا اس لیے کہ ہر مشتری پر شرط عقد متغیر ہو گئی ہے اور ہو سکتا ہے کہ اس کی خواہش یہ ہو کہ وہ پورے غلام کا مالک ہو جائے لہذا اگر وہ چاہے تو بیع واپس کر دے اور پورا ثمن لے لے۔

اور اگر قاضی ان دونوں کے مابین نصف نصف غلام کا فیصلہ کر دے، لیکن ایک مشتری کہے میں نصف نہیں لوں گا تو دوسرے کے لیے پورا غلام لینے کا حق نہیں ہوگا، اس لیے کہ اس کے متعلق نصف کا فیصلہ ہو چکا ہے لہذا نصف میں اس کی بیع فسخ ہو جائے گی۔ یہ حکم اس وجہ سے ہے کہ ایک مشتری اس میں خصم ہے، کیوں کہ اگر دوسرے مشتری کے گواہ نہ ہوتے تو بینہ کی وجہ سے اس کا استحقاق ظاہر ہو گیا ہوتا (پورے غلام میں) برخلاف اس صورت کے جب قاضی کے اختیار دینے سے پہلے ہی کسی مشتری نے انکار کیا ہو تو اس صورت میں غیر منکر کو پورا غلام لینے کا اختیار ہوگا اس لیے کہ وہ پورے غلام کا مدعی تھا اور اس کا سبب فسخ نہیں ہوا ہے اور نصف کی طرف عود کرنا مزاحمت کی وجہ سے ہے اور یہاں مزاحمت معدوم ہے۔ اس کی نظیر قضائے قاضی سے پہلے دوفضیوں میں سے ایک کا دستبردار ہونا ہے اور پہلے کی نظیر قضائے قاضی کے بعد ایک شفیع کا دست کش ہونا ہے۔

اللغات:

﴿اشتری﴾ خرید لیا۔ ﴿صاحب الید﴾ قبضے والا۔ ﴿استواء﴾ برابری۔ ﴿یخیر﴾ اختیار دیا جائے گا۔ ﴿تملک﴾ مالک بنا۔ ﴿مقضیا علیہ﴾ اس کے خلاف فیصلہ دیا جا چکا ہے۔ ﴿خصم﴾ جھگڑے کا ایک فریق۔ ﴿عود﴾ لوٹنا، واپس آنا۔ ﴿تسلیم﴾ سپرداری، دست برداری۔

صاحب الید سے عین خریدنے کے دو مدعی:

مسئلہ یہ ہے کہ ایک شخص کے پاس ایک غلام موجود ہے اور حامد اور راشد دونوں یہ دعویٰ کر رہے ہیں کہ میں نے اُس شخص سے وہ غلام خریدا ہے اور دونوں نے اپنے اپنے دعوے پر بینہ بھی پیش کر دیا لیکن کسی کے شہود نے بینہ کا وقت نہیں بیان کیا تو قاضی آدھا آدھا غلام ان کے مابین تقسیم کر دے گا اور ہر مدعی کو اختیار ہوگا اگر چاہے تو نصف نصف ثمن دے کر نصف نصف غلام لے لے اور اگر نہ لینا چاہے تو چھوڑ دے کیوں کہ جب دونوں اس کی خریداری کے دعوے دار نہیں اور دونوں نے بینہ بھی پیش کر دیا ہے تو ظاہر ہے کہ دونوں اس کے حصے دار بھی ہوں گے اور نصف نصف ہی لینے کے حق دار ہوں گے۔

اس کی مثال ایسی ہے جیسے دوفضولیوں نے دو آدمیوں سے کسی کا غلام فروخت کر دیا اور مالک غلام نے بیع کی اجازت بھی دیدی تو یہاں بھی دونوں مشتریوں کو نصف نصف غلام لینے کا اختیار ہوگا، کیوں کہ ہر ہر مشتری پر عقد مختلف ہو گیا ہے اس لیے کہ ہر ایک کا منشأ یہ تھا کہ وہ پورا غلام خریدے لیکن تنصیف سے اس کا یہ منشأ باطل ہو گیا ہے اس لیے اسے لینے اور نہ لینے کا اختیار ہوگا۔

وإن قضی القاضي الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر قاضی نے دونوں مدعیوں یا مشتریوں میں نصف نصف غلام تقسیم کر دیا اس کے بعد کوئی مدعی یا مشتری کہتا ہے کہ میں آدھا نہیں لوں گا مجھے پورا چاہئے تو دوسرے کو پورا لینے کا اختیار نہیں ہوگا اس لیے کہ اس کے لیے صرف نصف ہی بیع کا فیصلہ ہوا ہے اور دوسرے نصف میں خصم ہونے کی وجہ سے اس میں بیع فسخ ہو چکی ہے لہذا وہ پورا غلام لینے کا

مستحق اور مجاز نہیں ہوگا۔ ہاں اگر قاضی کی طرف سے قضائے تصفیہ سے پہلے ہی کوئی ایک مدعی یا مشتری نصف لینے سے انکار کر دے تو دوسرے کو پورا غلام لینے کا حق ہوگا، کیوں کہ وہ تو پہلے ہی سے پورا لینے کا نعرہ لگا رہا ہے اور دوسرے کے انکار کر دینے سے اس کا راستہ بھی صاف ہو گیا ہے۔ اس لیے اس صورت میں تو اسے پورا غلام مل جائے گا۔

صاحب ہدایہ رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ پہلے والے مسئلے کی نظیر یہ ہے کہ اگر کسی مکان کے دو شفع ہوں اور قاضی ان کے مابین نصف کا فیصلہ کرنا چاہے لیکن ان میں سے ایک شفع نصف لینے سے انکار کر دے تو دوسرے کو پورا مکان لینے کا اختیار ہوگا۔ اور دوسرے مسئلے کی نظیر یہ ہے کہ قاضی دونوں شفع کے مابین نصف نصف کا فیصلہ کر دے اور کوئی نصف لینے سے انکار کر دے تو دوسرا مدعی پورا غلام نہیں لے سکتا۔

وَلَوْ ذَكَرَ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا تَارِيخًا فَهُوَ لِلأَوَّلِ مِنْهُمَا لِأَنَّهُ أَثَبَّتَ الشَّرَاءَ فِي زَمَانٍ لَا يُنَازَعُهُ فِيهِ أَحَدٌ فَانْدَفَعَ الْآخَرُ بِهِ، وَلَوْ وَقَّتْ إِحْدَاهُمَا وَلَمْ يُوقَّتِ الْآخَرَى فَهُوَ لِصَاحِبِ الْوَقْتِ لِثُبُوتِ الْمِلْكِ فِي ذَلِكَ الْوَقْتِ، وَاحْتِمَالُ الْآخَرِ أَنْ يَكُونَ قَبْلَهُ أَوْ بَعْدَهُ فَلَا يَقْضَى لَهُ بِالشَّكِّ، وَإِنْ لَمْ يَذْكُرَا تَارِيخًا وَمَعَ أَحَدِهِمَا قَبْضٌ فَهُوَ أَوَّلَى وَمَعْنَاهُ أَنَّهُ فِي يَدِهِ لِأَن تَمَكَّنَهُ مِنْ قَبْضِهِ يَدُلُّ عَلَى سَبْقِ شِرَائِهِ وَلَآئِهْمَا إِسْتَوِيًّا فِي الْإِثْبَاتِ فَلَا يَنْقُصُ الْيَدُ الثَّابِتَةُ بِالشَّكِّ وَكَذَا لَوْ ذَكَرَ الْآخَرُ وَقَّتْنَا لِمَا بَيَّنَّا إِلَّا أَنْ يَشْهَدُوا أَنَّ شَرَاءَهُ كَانَ قَبْلَ شَرَاءِ صَاحِبِ الْيَدِ، لِأَنَّ الصَّرِيحَ يَقُوقُ الدَّلَالََةَ.

ترجمہ: اور اگر دونوں مدعیوں میں سے ہر ایک نے تاریخ بیان کر دی تو وہ غلام پہلی تاریخ والے کا ہوگا اس لیے کہ اس نے ایسے وقت میں شراء ثابت کیا ہے جس میں کوئی اس کا مزاحم نہیں ہے، لہذا اس سے دوسرے کا شراء ختم ہو جائے گا اور اگر ایک مینہ کا وقت بیان کیا اور دوسرے کا وقت نہیں بیان کیا گیا تو وہ غلام صاحب وقت کا ہوگا، کیوں کہ اس وقت میں اس کی ملکیت ثابت ہے اور دوسرے میں یہ احتمال ہے کہ مذکورہ وقت سے پہلے اس نے خریدا ہو یا اس کے بعد خریدا ہو لہذا شک کی وجہ سے اس کے لیے فیصلہ نہیں کیا جائے گا۔

اور اگر دونوں نے تاریخ بیان نہیں کی اور ان میں سے کسی کا قبضہ ہے یعنی مدعی بہ کسی کے قبضہ میں ہو تو قابض اس کا زیادہ حق دار ہوگا، کیوں کہ اس کا قبضہ پر قادر ہونا اس بات کی دلیل ہے کہ اس کا شراء مقدم ہے۔ اور اس لیے کہ دونوں مدعی اثبات دعویٰ میں برابر ہیں لہذا شک کی وجہ سے ثابت شدہ قبضہ ختم نہیں ہوگا۔ ایسے ہی اگر دوسرے نے وقت اور تاریخ بیان کر دی اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں الا یہ کہ اس کے گواہ یہ شہادت دیدیں کہ اس دوسرے کا شراء صاحب ید کے شراء سے مقدم ہے، کیوں کہ صراحت دلالت سے فائق ہوتی ہے۔

اللغات:

﴿اثبت﴾ ثابت کیا ہے۔ ﴿شراء﴾ خریداری۔ ﴿لا ینزعہ﴾ اس سے جھگڑا نہیں تھا۔ ﴿اندفع﴾ دور ہو گیا۔ ﴿وقت﴾

وقت بیان کیا گیا۔ ﴿تمکن﴾ ممکن ہونا، قادر ہونا، طاقت پانا۔ ﴿سبق﴾ آگے ہونا، پہلے ہونا۔ ﴿صریح﴾ واضح، لفظوں میں مذکور۔ ﴿یفوق﴾ برتر ہوتا ہے۔

مدعیوں کی گواہیوں میں وقت اور تاریخ کا ذکر:

یہ مسائل ماقبل والے مسئلوں سے متعلق اور مربوط ہیں جن میں سے پہلا مسئلہ یہ ہے کہ اگر دونوں دعویٰ کرنے والوں نے اپنے اپنے بینہ کی تاریخ بیان کر دی تو مدعی بہ غلام اسی کا ہوگا جس کے شراء کی تاریخ مقدم ہوگی کیوں کہ اس تاریخ میں وہ غلام صرف اسی کا مملوک ہوگا اور کوئی دوسرا اس کا شریک اور مقابل نہیں ہوگا، اس لیے اس کی دعوے داری ختم ہو جائے گی۔ اس کے برخلاف اگر ایک ہی مدعی نے شراء کا دن اور تاریخ بیان کیا اور دوسرے نے نہیں بیان کیا تو ظاہر ہے کہ جس نے دن تاریخ بیان کیا ہے وہ غلام اسی کا ہوگا کیوں کہ مذکورہ بیان کردہ تاریخ میں اس شخص کی ملکیت یقینی طور پر ثابت ہے اور دوسرے کی ملکیت کے ثبوت میں یہ احتمال ہے کہ اس نے پہلے کے شراء سے پہلے خریدا ہے یا بعد میں خریدا ہے اور ضابطہ یہ ہے کہ ”ماثبت بیقین لایزول بالشک“ لہذا یہاں بھی دوسرے کی دعویداری ختم ہو جائے گی۔

وإن لم یذکرا تاریخا الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر دونوں مدعیوں نے تاریخ اور دن نہیں بیان کیا، لیکن ان میں سے ایک مدعی مدعی بہ پر قابض ہے تو قابض کے حق میں اس کا فیصلہ کر دیا جائے گا، کیوں کہ اس کا قابض ہونا ہی اس کے شراء کے مقدم ہونے کی دلیل ہے۔ اور پھر جب دونوں مدعی دعوے اور دلیل میں برابر ہیں اور کسی نے دن تاریخ نہیں بیان کیا ہے تو جس کا قبضہ ہے اسی کا غلام ہوگا یہی حکم اس صورت میں بھی ہے جب دوسرا شخص اپنے شراء کی تاریخ بیان کر دے، کیوں کہ اب بھی قابض کا قبضہ اس کے پہلے خریدنے کی دلیل ہے ہاں اگر دوسرا شخص گواہوں سے یہ ثابت کر دیتا ہے کہ اس نے قابض سے پہلے ہی وہ غلام خریدا ہے تو اب مذکورہ غلام اسے دیدیا جائے گا، کیوں کہ اب اس دوسرے کے شراء کی سبقت صریح دلیل سے ثابت ہوگئی ہے اور قابض کے شراء کی سبقت دلالت ثابت ہوئی ہے اور صراحتاً ثابت شدہ چیز دلالت ثابت شدہ چیز سے مقدم ہوتی ہے لہذا اب یہ دوسرا مدعی اس غلام کا مستحق ہوگا۔

قَالَ وَإِنْ ادَّعَى أَحَدُهُمَا شَرَاءً وَالْأُخَرُ هِبَةً وَقَبْضًا مَعْنَاهُ مِنْ وَاحِدٍ وَأَقَامَا بَيِّنَةً وَلَا تَارِيخَ مَعَهُمَا فَالشَّرَاءُ أَوْلَى، لِأَنَّ الشَّرَاءَ أَقْوَى لِكُونِهِ مَعَاوِضَةً مِنَ الْجَانِبَيْنِ، وَلِأَنَّهُ يُنْبِتُ الْمَلِكَ بِنَفْسِهِ وَالْمَلِكُ فِي الْهِبَةِ يَتَوَقَّفُ عَلَى الْقَبْضِ، وَكَذَا الشَّرَاءُ وَالصَّدَقَةُ مَعَ الْقَبْضِ لِمَا بَيَّنَّا، وَالْهِبَةُ وَالْقَبْضُ وَالصَّدَقَةُ مَعَ الْقَبْضِ سِوَاءً حَتَّى يَقْضِيَ بَيْنَهُمَا لِاسْتَوَائِهِمَا فِي وَجْهِ التَّبَرُّعِ، وَلَا تَرَجِيحُ بِاللَّزُومِ لِأَنَّهُ يَرْجِعُ إِلَى الْمَالِ، وَالتَّرَجِيحُ لِمَعْنَى قَائِمٍ فِي الْحَالِ، وَهَذَا فِيمَا لَا يَحْتَمِلُ الْقِسْمَةَ صَحِيحٌ، وَكَذَا فِيمَا يَحْتَمِلُهَا عِنْدَ الْبَعْضِ، لِأَنَّ الشُّيُوعَ طَارِ، وَعِنْدَ الْبَعْضِ لَا يَصِحُّ، لِأَنَّهُ تَنْفِيذُ الْهِبَةِ فِي الشَّائِعِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر دو مدعیوں میں سے ایک نے خریدنے کا دعویٰ کیا اور دوسرے نے بیہ مع القبض کا دعویٰ کیا یعنی ایک

ہی شخص سے اور دونوں نے بینہ پیش کر دیا لیکن کسی کے پاس تاریخ نہ ہو تو شراء کو ترجیح ہوگی۔ کیوں کہ شراء اقویٰ ہے اس لیے وہ جانبین سے معاوضہ ہے اور اس لیے کہ شراء بذات خود ملکیت ثابت کرتا ہے جب کہ ہبہ میں ملکیت قبضہ پر موقوف رہتی ہے۔ شراء اور صدقہ مع القبض کا بھی یہی حکم ہے، اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں۔ اور ہبہ مع القبض اور صدقہ مع القبض دونوں برابر ہیں حتیٰ کہ دونوں مدعیوں کے مابین فیصلہ کیا جائے گا، کیوں کہ طریقہ تبرع میں دونوں برابر ہیں۔ اور لزوم کی وجہ سے (صدقہ کو) ترجیح نہیں ہوگی، اس لیے کہ لزوم آخر میں ہوتا ہے جب کہ ترجیح ایسے سبب کی وجہ سے ہوتی ہے جو فی الحال قائم ہو۔ یہ حکم ان چیزوں میں ہے جو تقسیم کے قابل نہ ہوں اور بعض حضرات کے نزدیک لائق تقسیم چیزوں میں بھی صحیح ہے، کیوں کہ شرکت بعد میں پیدا ہوئی ہے اور بعض حضرات کے یہاں یہ صحیح نہیں ہے، اس لیے کہ یہ مشترک چیز میں ہبہ کو نافذ کرنا ہے۔

اللغات:

﴿اَدْعٰی﴾ دعویٰ کیا۔ ﴿شراء﴾ خریدنا۔ ﴿معاوضۃ﴾ ادلی بدلے۔ ﴿تبرع﴾ نیکی کرتے ہوئے کسی کو کوئی چیز بلا معاوضہ دینا۔ ﴿شیوع﴾ پھیلاؤ، رساؤ۔ ﴿طارق﴾ طاری ہونے والا، غیر اصلی، بعد میں آنے والا۔

شراء اور ہبہ مع القبض کے دعووں کا اختلاف:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر دونوں میں سے ایک نے یہ دعویٰ کیا کہ میں نے یہ سائیکل نعمان سے خریدی ہے اور دوسرے نے یہ دعویٰ کیا کہ مجھے نعمان نے یہ سائیکل ہدیہ کی ہے اور میں نے اس پر قبضہ بھی کر لیا ہے۔ پھر دونوں نے اپنے اپنے دعوے پر بینہ بھی پیش کر دیا لیکن کسی کے بینہ پر تاریخ درج نہیں تھی تو اس صورت میں جو شخص شراء اور خرید کا دعویٰ کر رہا ہے اس کے بینہ کو ترجیح دی جائے گی، کیوں کہ خریدنے میں بالغ اور مشتری دونوں طرف سے لین دین ہوتا ہے اور شراء سے بذات خود ملکیت ثابت ہو جاتی ہے جب کہ ہبہ صرف ایک طرف سے دیا جاتا ہے اور قبضہ کے بعد اس میں ملکیت ثابت ہوتی ہے اس لیے ان حوالوں سے شراء ہبہ سے مقدم ہوگا اور مدعی شراء کا دعویٰ معتبر اور مقبول ہوگا۔

وکذا الشراء والصدقة الخ فرماتے ہیں کہ جو حکم شراء اور ہبہ مع القبض کے دعوے داروں کا ہے وہی حکم شراء اور صدقہ مع القبض کے دعوے داروں کا بھی ہے یعنی اس صورت میں بھی شراء ہی کو ترجیح ہوگی۔ البتہ اگر ایک مدعی ہبہ مع القبض کا دعویٰ کرے اور دوسرا صدقہ مع القبض کا دعویٰ کرے اور کسی کے پاس تاریخ نہ ہو تو مدعی بہ دونوں کو نصف نصف ملے گا، کیوں کہ احسان اور تبرع میں دونوں برابر ہیں اور دونوں قبضہ سے تام ہوتے ہیں اس لیے یہاں کسی پر کسی کو ترجیح نہیں ہوگی اور دونوں کو برابر ملے گا۔

ولانتر جیع باللزوم الخ یہاں سے ایک سوالیہ مقدار کا جواب ہے، سوال یہ ہے کہ صدقہ اور ہبہ کو مساوی قرار دینا درست نہیں ہے، کیوں کہ صدقہ لازم ہو جاتا ہے اور اس میں رجوع نہیں ہوتا جب کہ ہبہ لازم نہیں ہوتا اور اس میں رجوع ہو سکتا ہے، لہذا اس حوالے سے صدقہ ہبہ سے افضل ہے اور مدعی صدقہ کا دعویٰ مدعی ہبہ سے مقدم ہونا چاہئے، لیکن آپ نے تو دونوں کو مساوی قرار دیدیا ہے آخر ایسا کیوں؟ اس کا جواب یہ ہے کہ اگرچہ صدقہ لازم ہو جاتا ہے لیکن لزوم وجہ ترجیح نہیں ہے، کیوں کہ لزوم انجام کار اور مال سے متعلق ہوتا ہے جب کہ ترجیح فی الحال کسی سبب کی وجہ سے ہوتی ہے، اس لیے لزوم کی وجہ سے مدعی صدقہ کا دعویٰ راجح نہیں ہوگا۔

وهذا فيما لا یحتمل الخ فرماتے ہیں کہ دونوں مدعیوں میں تصنیف یعنی آدھا آدھا کر کے بنوارہ کرنے کا فیصلہ اور حکم ان

چیزوں میں تو درست ہے جو تقسیم کے بعد بھی قابل انتفاع نہیں رہتی ہیں جیسے حمام وغیرہ اسی کو صاحب کتاب نے فیما لایحتمل القسمة سے تعبیر کیا ہے لیکن بعض مشائخ کے یہاں بعد از تقسیم قابل انتفاع چیزوں میں بھی تنصیف کی جاسکتی ہے جیسے دار اور باغ وغیرہ، اس لیے کہ ہبہ کا یہ شیوع اور اشتراک طاری ہے یعنی بعد میں پیش آیا ہے اور بعد میں پیش آنے والا شیوع مانع تنصیف نہیں ہوتا۔ اور بعض مشائخ کے یہاں تنصیف درست نہیں ہے کیوں کہ تنصیف سے مشترک چیز میں ہبہ کرنا لازم آتا ہے اور مال مشترک کا ہبہ درست نہیں ہے، اس لیے اس کی تنصیف بھی درست نہیں ہے۔ یہ قول حضرت امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کی طرف منسوب ہے۔ (ہنا: ۸/۳۸۳)

قَالَ وَإِذَا ادَّعَى أَحَدُهُمَا الشَّرَاءَ وَادَّعَتْ امْرَأَةٌ أَنَّهُ تَزَوَّجَهَا عَلَيْهِ فَهُمَا سَوَاءٌ لِّاسْتِوَائِهِمَا فِي الْقُوَّةِ فَإِنَّ كُلَّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا مَعَاوِضَةٌ يَثْبُتُ الْمِلْكُ بِنَفْسِهِ، وَهَذَا عِنْدَ أَبِي يُوسُفَ رحمۃ اللہ علیہ، وَقَالَ مُحَمَّدٌ رحمۃ اللہ علیہ الشَّرَاءُ أَوْلَى، وَلَهَا عَلَى الزَّوْجِ الْقِيَمَةُ لِأَنَّهُ أَمَكَّنَ الْعَمَلَ بِالْبَيِّنَتَيْنِ بِتَقْدِيمِ الشَّرَاءِ، إِذَا التَّزَوُّجُ عَلَى عَيْنِ مَمْلُوكٍ لِلْغَيْرِ صَحِيحٌ، وَيَجِبُ قِيَمَتُهُ عِنْدَ تَعْدِيرِ تَسْلِيمِهِ، وَإِنْ ادَّعَى أَحَدُهُمَا رَهْنًا وَقَبْضًا وَالْآخَرُ هِبَةً وَقَبْضًا وَأَقَامَا بَيِّنَةً فَالرَّهْنُ أَوْلَى، وَهَذَا اسْتِحْسَانٌ، وَفِي الْقِيَاسِ الْهِبَةُ أَوْلَى لِأَنَّهَا تَثْبُتُ الْمِلْكُ، وَالرَّهْنُ لَا يَثْبُتُ، وَجْهُ الْإِسْتِحْسَانِ أَنَّ الْمُقْبُوضَ بِحُكْمِ الرَّهْنِ مَضْمُونٌ وَبِحُكْمِ الْهِبَةِ غَيْرُ مَضْمُونٍ وَعَقْدُ الضَّمَانِ أَقْوَى، بِخِلَافِ الْهِبَةِ بِشَرْطِ الْعَوَضِ لِأَنَّهُ بَيْعٌ إِنْتِهَاءً، وَالبَيْعُ أَوْلَى مِنَ الرَّهْنِ لِأَنَّهُ عَقْدُ ضَمَانٍ يَثْبُتُ الْمِلْكُ صُورَةً وَمَعْنَى، وَالرَّهْنُ لَا يَثْبُتُ إِلَّا عِنْدَ الْهَلَاكِ مَعْنَى لِأَصُورَةٍ فَكَذَا الْهِبَةُ بِشَرْطِ الْعَوَضِ وَإِنْ أَقَامَ الْخَارِجَانِ الْبَيِّنَةَ عَلَى الْمِلْكِ وَالتَّارِيخُ فَصَاحِبُ التَّارِيخِ الْأَقْدَمِ أَوْلَى، لِأَنَّهُ اثْبَتَ أَنَّهُ أَوَّلُ الْمَالِكَيْنِ فَلَا يَتَلَقَّى الْمِلْكُ إِلَّا مِنْ جِهَتِهِ وَلَمْ يَتَلَقَّ الْآخَرُ مِنْهُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مدعیوں میں سے ایک نے شراء کا دعویٰ کیا اور ایک عورت نے یہ دعویٰ کیا کہ مدعی علیہ نے اس غلام پر مجھ سے نکاح کیا ہے تو دونوں دعویٰ کنندہ برابر ہیں، اس لیے کہ قوت میں دونوں برابر ہیں، کیوں کہ شراء اور نکاح میں سے ہر ایک معاوضہ ہے اور بذات خود ملکیت ثابت کرتا ہے۔ یہ حکم امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں ہے امام محمد رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں کہ شراء اولیٰ ہے اور شوہر پر عورت کے لیے غلام کی قیمت واجب ہوگی، کیوں کہ شراء کو مقدم کر کے دونوں بیئوں پر عمل کرنا ممکن ہے، اس لیے کہ غیر کے مملوک عین پر نکاح کرنا صحیح ہے اور اس کی سپردگی مستحضر ہونے کی وجہ سے اس عین کی قیمت واجب ہوگی اگر ایک نے رہن مع القبض کا دعویٰ کیا اور دوسرے نے ہبہ مع القبض کا دعویٰ کیا اور دونوں نے بیئہ پیش کر دیا تو رہن مقدم ہوگا۔ یہ استحسان ہے اور قیاس میں ہبہ اولیٰ ہوگا، کیوں کہ ہبہ مثبت ملک ہے جب کہ رہن مثبت ملک نہیں ہے۔ استحسان کی دلیل یہ ہے کہ جو چیز بطور رہن قبضہ کی جاتی ہے وہ مضمون ہوتی ہے اور جو چیز بطور ہبہ قبضہ کی جاتی ہے وہ مضمون نہیں ہوتی اور عقد ضمان اقویٰ ہوتا ہے۔

برخلاف ہبہ بشرط العوض کے، کیوں کہ وہ انتہاء بیع ہوتا ہے اور بیع رہن سے اولیٰ ہوتی ہے، کیوں کہ بیع عقد ضمان ہے جو صورت اور معنی دونوں اعتبار سے مثبت ملک ہے اور رہن مثبت ملک نہیں ہے اور ہلاک ہونے کی صورت میں بھی رہن معنایاً ہی ملکیت ثابت کرتا ہے صورتاً نہیں کرتا۔ نیز ہبہ بشرط العوض بھی رہن سے اقویٰ ہے۔

اور اگر دو غیر قابض شخص ملکیت اور تاریخ پر بینہ پیش کر دیں تو جس کی تاریخ پہلے ہوگی وہ مقدم ہوگا اس لیے کہ اس نے یہ ثابت کر دیا ہے کہ دو مالکوں میں سے وہی اول ہے، لہذا اسی پہلے کی طرف سے ہی ملکیت حاصل ہو جائے گی اور دوسرے کی طرف سے ملکیت کا حصول نہیں ہوگا۔

اللغات:

﴿تزوجھا علیہ﴾ اس کو مہر بنا کر شادی کی ہے۔ ﴿تقدیم﴾ پہلے ہونا۔ ﴿تعذر﴾ مشکل ہونا، ناممکن ہونا۔ ﴿ضمان﴾ جرمانہ، جتنی۔ ﴿یتلقى﴾ حاصل ہو جائے گی۔

خریدنے اور مہر میں ملنے کے دعوے میں اختلاف:

عبارت میں کسی مسئلے بیان کیے گئے ہیں جو ان شاء اللہ علی الترتیب آپ کے سامنے پیش کیے جائیں گے۔ (۱) پہلا مسئلہ یہ ہے کہ ایک غلام پر زید کا قبض ہے اور بکر یہ دعویٰ کر رہا ہے کہ میں نے اسے زید سے خرید لیا ہے اور ایک عورت نے یہ دعویٰ کر رہی ہے کہ جو شخص غلام پر قبض ہے یعنی زید اس نے مجھ سے نکاح کیا ہے اور اپنے اسی غلام کو مہر بنایا ہے تو مدعی اور مدعیہ دونوں کا دعویٰ طاقت و قوت میں برابر ہوگا اور وہ غلام دونوں کو نصف نصف ملے گا البتہ مدعیہ عورت اپنے شوہر سے اس غلام کی نصف قیمت لے گی اور مشتری بھی اس سے نصف قیمت لے گا (اگر اس نے اسے پوری قیمت اور پورا رشن دیدیا تھا) دونوں کے دعوؤں کے مساوی ہونے کی دلیل یہ ہے کہ شراء اور نکاح دونوں کے دونوں عقد معاوضہ ہیں اور بذات خود مثبت ملک ہیں یعنی عقد شراء سے مشتری بیع کا مالک ہو جاتا ہے اور عقد نکاح سے شوہر بیوی کے بضع کا مالک ہو جاتا ہے اور بیوی مہر کی مستحق ہو جاتی ہے، اس لیے یہ دونوں عقد قوت و طاقت میں مساوی ہیں لہذا احکم میں بھی دونوں مساوی ہوں گے۔ یہ حکم حضرت امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں ہے۔

امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں اس کا حکم یہ ہے کہ یہاں شراء کو نکاح پر ترجیح حاصل ہوگی اور وہ غلام مشتری کے حوالے کر دیا جائے گا پھر عورت سے کہا جائے گا کہ تم اپنے مدعی علیہ شوہر سے اس کا رشن لے لو اور نکاح پر شراء کو مقدم کر کے دونوں بیویوں پر عمل کرنا ممکن بھی ہے اور جس طرح دوسرے کے مملوک عین مثلاً غلام وغیرہ پر نکاح کرنا صحیح ہے اور اس غلام کو مہر میں دینا اگر مشکل ہوتا ہے تو اس کی قیمت دی جاتی ہے اسی طرح یہاں بھی مذکورہ غلام کو چونکہ شراء کی وجہ سے مہر میں دینا مستعذر ہے لہذا اس کی قیمت بطور مہر دیدی جائے گی۔

(۲) مسئلہ یہ ہے کہ اگر ایک مدعی نے یہ دعویٰ کیا کہ فلاں نے یہ چیز میرے پاس بطور رہن رکھی ہے اور میں اس پر قبض ہوں اور دوسرے نے یہ دعویٰ کیا کہ اسی فلاں نے مجھے یہ چیز ہبہ کی ہے اور میں اس پر قبض ہوں اور دونوں نے بینہ بھی پیش کر دیا تو استحساناً رہن کا فیصلہ ہوگا جب کہ قیاساً ہبہ، رہن سے مقدم ہوگا، کیوں کہ ہبہ مثبت ملک ہے اور رہن سے ملکیت کا ثبوت نہیں ہوتا لہذا اس حوالے سے ہبہ والے کا دعویٰ مدعی رہن سے راجح اور مقدم ہوگا۔

استحسان کی دلیل یہ ہے کہ جو چیز بطور رہن قبضہ کی جاتی ہے وہ مضمون ہوتی ہے یعنی ضائع ہونے کی صورت میں راہن اس کا

ضامن ہوتا ہے جب کہ مقبوض بحکم الہبۃ مضمون نہیں ہوتی اور عقد ضمان عقد غیر ضمان سے اقویٰ ہوتا ہے، کیوں کہ وہ دو بدل یعنی شیء مرہون اور دین دونوں کے لیے مثبت ہوتا ہے۔ اس لیے مقبوض بحکم الرہن مقبوض بحکم الہبۃ سے اقویٰ اور اولیٰ ہوگا۔ ہاں اگر وہ بہب بشرط العوض ہو تو ہر حال میں رہن سے رائج ہوگا، کیوں کہ بہب بشرط العوض انتہاء بیع ہوتا ہے اور بیع ایسا عقد ضمان ہے جس میں صورۃ اور معنایٰ دونوں طرح ملکیت ثابت ہوتی ہے جب کہ رہن میں ملکیت کا ثبوت ہلاکت کی صورت میں ہوتا ہے اور وہ بھی معنا ہوتا ہے یعنی عین مرہون کا ضمان نہیں واجب ہوتا، بلکہ اس کی قیمت کا ضمان واجب ہوتا ہے۔ اس لیے ان حوالوں سے بہب بشرط العوض رہن سے مقدم ہوگا۔

(۳) وإن أقام الخارجان الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ ایک چیز نعمان کے قبضہ میں ہے اور سلیم اور سلمان دونوں نے یہ دعویٰ کر دیا کہ میں اس کا مالک ہوں لیکن کسی نے بھی سبب ملک یعنی شراء یا بہب وغیرہ کی وضاحت کی البتہ ملکیت اور تاریخ پر بینہ پیش کر دیا کہ میں فلاں ماہ کی فلاں تاریخ اور فلاں سنہ سے اس کا مالک ہوں تو صاف سیدھی بات ہے کہ جس شخص کی تاریخ مقدم ہوگی اسی کا دعویٰ بھی رائج اور مقدم ہوگا اور اسی کے حق میں فیصلہ کر دیا جائے گا۔ کیوں کہ تاریخ کی سبقت نے اس کے اول مالک ہونے کا راستہ صاف کر دیا ہے۔ اب ظاہر ہے کہ اگر دوسرے مدعی کو ملکیت ملے گی تو اسی پہلے مالک کی طرف سے ملے گی لیکن چونکہ اس دوسرے نے سبب ملکیت کی وضاحت نہیں کی ہے اور اس کی تاریخ بھی مدعی اول کی تاریخ سے مؤخر ہے اس لیے اس کا دعویٰ ہی خارج کر دیا جائے گا اور پہلے والے مدعی کے حق میں فیصلہ ہوگا۔

قَالَ وَلَوْ ادَّعَى الشَّرَاءُ مِنْ وَاحِدٍ مَعْنَاهُ مِنْ غَيْرِ صَاحِبِ الْيَدِ وَأَقَامَا الْبَيِّنَةَ عَلَى تَارِيخَيْنِ فَلَاوَلُّ أَوْلَى لِمَا بَيَّنَّا أَنَّهُ أَثْبَتَهُ فِي وَقْتٍ لَا مَنَازِعَ لَهُ فِيهِ، وَإِنْ أَقَامَ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا الْبَيِّنَةَ عَلَى الشَّرَاءِ مِنْ آخَرَ وَذَكَرَا تَارِيخًا فَهُمَا سَوَاءٌ، لِأَنَّهُمَا يَثْبَتَانِ الْمِلْكَ لِبَايَعِهِمَا فَيَصِيرُ كَأَنَّهُمَا حَضَرَا ثُمَّ يُخَيَّرُ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا كَمَا ذَكَرْنَا مِنْ قَبْلُ، وَلَوْ وَقَّتْ إِحْدَى الْبَيِّنَتَيْنِ وَقْتًا وَلَمْ تَوْقَّتِ الْآخَرَى فُضِيَ بَيْنَهُمَا نَصْفَيْنِ، لِأَنَّ تَوْقِيتَ إِحْدَاهُمَا لَا يَدُلُّ عَلَى تَقَدُّمِ الْمِلْكِ لِجَوَازِ أَنْ يَكُونَ الْآخَرَ أَقْدَمَ، بِخِلَافِ مَا إِذَا كَانَ الْبَايَعُ وَاحِدًا، لِأَنَّهُمَا اتَّفَقَا عَلَى أَنَّ الْمِلْكَ لَا يَتَلَقَّى إِلَّا مِنْ جِهَتِهِ، فَإِذَا أَثْبَتَ أَحَدُهُمَا تَارِيخًا يُحْكَمُ بِهِ حَتَّى يَبَيَّنَ أَنَّهُ تَقَدَّمَ شِرَاءُ غَيْرِهِ وَلَوْ ادَّعَى أَحَدُهُمَا الشَّرَاءَ مِنْ رَجُلٍ وَالْآخَرُ الْهَبَةَ وَالْقَبْضُ مِنْ غَيْرِهِ وَالثَّالِثُ الْمِيرَاثُ مِنْ أَبِيهِ وَالرَّابِعُ الصَّدَقَةُ وَالْقَبْضُ مِنْ آخَرَ فَضِيَ بَيْنَهُمْ أَرْبَاعًا لِأَنَّهُمْ يَتَلَقَّوْنَ الْمِلْكَ مِنْ بَايَعِهِمْ فَيُجْعَلُ كَأَنَّهُمْ حَضَرُوا وَأَقَامُوا الْبَيِّنَةَ عَلَى الْمِلْكِ الْمُطْلَقِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر دو لوگوں نے کسی غیر قابض شخص سے شراء کا دعویٰ کیا اور دونوں نے دو تاریخوں پر بینہ پیش کر دیا تو پہلی تاریخ والے کا بینہ مقدم ہوگا اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں کہ پہلے نے ایسے وقت میں اپنی ملکیت ثابت کر دی ہے

جس میں کوئی اس کا مقابل نہیں ہے۔ اور اگر ان میں سے ہر ایک مدعی نے دوسرے شخص سے شراء پر بینہ پیش کیا اور دونوں نے ایک ہی تاریخ بیان کی تو دونوں برابر ہوں گے، کیونکہ یہ دونوں اپنے اپنے بائع کے لیے ملکیت ثابت کر رہے تو یہ ایسا ہو گیا گویا کہ دونوں بائع حاضر ہو گئے پھر ہر مدعی کو (نصف نصف لینے کا) اختیار دیا جائے گا جیسا کہ ہم اس سے پہلے بیان کر چکے ہیں۔

اور اگر دونوں بیٹوں میں سے ایک ہی بینہ کی تاریخ بیان کی گئی اور دوسرے کی تاریخ نہیں بیان کی گئی تو ان کے مابین نصف نصف کا فیصلہ کیا جائے گا، کیونکہ ایک بینہ کا وقت بیان کرنا تقدم ملک کی دلیل نہیں ہے اس لیے کہ ہو سکتا ہے اس سے بھی پہلے مذکورہ چیز کا مالک ہو۔ برخلاف اس صورت کے جب کہ بائع ایک ہو، کیونکہ دونوں مدعی اس بات پر متفق ہو گئے کہ اسی ایک بائع سے ملکیت حاصل کی گئی ہے پھر جب ایک مدعی نے تاریخ بیان کر دیا تو اس کے حق میں فیصلہ کر دیا جائے گا یہاں تک کہ یہ واضح ہو جائے کہ اس کے مقابل کا شراء اس سے پہلے ہے۔ اور اگر ان میں سے ایک نے شراء کا دعویٰ کیا اور دوسرے نے بہہ مع القبض کا دعویٰ کیا اور تیسرے نے اپنے باپ کی میراث ہونے کا دعویٰ کیا اور چوتھے نے صدقہ مع القبض کا دعویٰ کیا تو قاضی اس چیز کو ان کے درمیان چار حصوں میں تقسیم کر دے گا، اس لیے کہ ان میں سے ہر ایک نے ملک کے حاصل ہونے کا دعویٰ کیا ہے۔ یہ ایسے ہے کہ جیسے تمام مدعی حاضر ہو اور وہ مطلق ملک پر بینہ قائم کر دے۔

اللغات:

﴿لا منازع له﴾ اس کے ساتھ کسی کو اختلاف نہیں ہے۔ ﴿باعه﴾ بیچنے والے، بائع کی جمع۔

ایک ہی آدمی سے متنازعہ و مختلف اوقات میں خریدنے کے دعوے:

یہ مسائل بھی ماقبل والے مسائل سے ہم آہنگ ہیں جن کا حاصل یہ ہے کہ اگر زید اور بکر نے یہ دعویٰ کیا کہ ہم نے حامد سے فلاں چیز خریدی ہے اور وہ چیز حامد کے قبضہ میں نہیں ہے پھر دونوں مدعیوں نے اپنے اپنے دعوؤں پر تاریخ کے ساتھ بینہ پیش کر دیا تو ظاہر ہے کہ جس کے بینہ میں تاریخ شراء مقدم ہوگی اسی کے حق میں فیصلہ بھی ہوگا، کیونکہ اس تاریخ میں اس مشتری کا کوئی مزاحم اور مقابل نہیں ہے۔ اور اگر دونوں مدعیوں میں سے ہر ایک نے الگ الگ بائع سے شراء کا دعویٰ کیا، لیکن تاریخ شراء ایک ہی بیان کر دی تو دونوں نصف نصف کے دعوے دار ہوں گے، اس لیے کہ دونوں میں سے ہر ایک اپنے اپنے بائع کے لیے ملکیت ثابت کر رہے ہیں تو یہ ایسا ہو جائے گا گویا کہ دونوں بائع آمنے سامنے ہو گئے اور یہ واضح ہو گیا کہ ان دونوں نے ان سے خریدا ہے تو انھیں یہ اختیار دیا جائے گا کہ اگر چاہو تو نصف نصف لے لو ورنہ تو چھوڑ دو۔

یہی حکم اس صورت میں بھی ہوگا جب ایک بینہ کا وقت اور اس کی تاریخ بیان کی گئی ہو اور دوسرے کا وقت بیان نہ کیا گیا ہو یعنی اس صورت میں بھی مدعی بہ نصف نصف کر تقسیم کیا جائے گا، اس لیے کہ یہ ایک بینہ کی تاریخ بیان کر دینے سے یہ ضروری نہیں ہے کہ اس کے مدعی کی ملکیت دوسرے مدعی سے مقدم ہو لہذا یہ چیز وجہ ترجیح نہیں ہوگی اور دونوں نصف نصف کے دعویدار ہوں گے، ہاں اگر دونوں ایک ہی بائع سے شراء کا دعویٰ کریں تو اس صورت میں جس شخص کا بینہ وقت اور تاریخ سے مزین ہوگا اسی کے حق میں فیصلہ بھی ہوگا، کیونکہ ایک بائع پر دونوں کے اتفاق کر لینے سے یہ بات واضح ہو گئی ہے کہ دونوں نے ملکیت اسی سے حاصل کی ہے اور جس کے شراء کی تاریخ مقدم ہے اسی کا دعویٰ بھی مقدم ہوگا۔

ولو ادّعى أحدهما الشراء الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر کسی چیز کے چار مدعی ہوں (۱) ایک یہ دعویٰ کرے کہ میں نے اس کو زید سے خریدا ہے (۲) دوسرا یہ دعویٰ کرے کہ میں نے یہ چیز بکر سے ہبہ پائی ہے اور اس پر قبضہ کر لیا ہے (۳) تیسرا یہ دعویٰ کرے کہ میں نے اپنے باپ سے یہ چیز میراث پائی ہے (۴) چوتھا یہ دعویٰ کرے کہ مجھے نعمان سے یہ چیز صدقہ میں ملی ہے اور اس پر میرا قبضہ ہے تو اس صورت میں وہ چیز ان چاروں کے مابین تقسیم کی جائے گی اس لیے کہ یہ سب الگ الگ آدمیوں سے تحصیل ملک کے مدعی ہیں تو یہ ایسا ہو گیا جیسے تمام مدعی علیہ حاضر ہوئے اور ان سب نے اس بات پر بینہ پیش کر دیا کہ یہ چیز ہماری ہے تو قاضی اسے چار حصوں میں تقسیم کر دے گا اسی طرح صورت مسئلہ میں بھی وہ چیز چاروں مدعیوں میں تقسیم کی جائے گی۔

قَالَ فَإِنْ أَقَامَ الْخَارِجُ الْبَيِّنَةَ عَلَى مِلْكٍ مُؤَرَّخٍ وَصَاحِبُ الْيَدِ بَيِّنَةٌ عَلَى مِلْكٍ أَقْدَمَ تَارِيخًا كَانَ أَوْلَىٰ وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَأَبِي يُوسُفَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَهُوَ رَوَايَةٌ عَنْ مُحَمَّدٍ وَعَنْهُ أَنَّهُ لَا يَقْبَلُ بَيِّنَةَ ذِي الْيَدِ، رَجَعَ إِلَيْهِ، لِأَنَّ الْبَيِّنَتَيْنِ قَامَتَا عَلَى مُطْلَقِ الْمِلْكِ وَلَمْ يَتَعَرَّضَا لِجِهَةِ الْمِلْكِ فَكَانَ التَّقْدِمُ وَالتَّأَخُّرُ سَوَاءً، وَلَهُمَا أَنَّ الْبَيِّنَةَ مَعَ التَّارِيخِ مُتَضَمِّنَةٌ مَعْنَى الدَّفْعِ فَإِنَّ الْمِلْكَ إِذَا ثَبَتَ لِشَخْصٍ فَبُيِّنَتْ لغيرِهِ بَعْدَهُ لَا يَكُونُ إِلَّا بِالتَّلْقِي مِنْ جِهَتِهِ، وَبَيِّنَةُ ذِي الْيَدِ عَلَى الدَّفْعِ مَقْبُولَةٌ، وَعَلَى هَذَا الْإِخْتِلَافِ لَوْ كَانَتِ الْقُلُوبُ فِي أَيْدِيهِمَا، وَالْمَعْنَى مَا بَيَّنَّا، وَلَوْ أَقَامَ الْخَارِجُ وَذُو الْيَدِ الْبَيِّنَةَ عَلَى مِلْكٍ مُطْلَقٍ وَوَقَّتْ أَحَدَاهُمَا دُونَ الْآخَرَىٰ فَعَلَى قَوْلِ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَمُحَمَّدٍ رَحِمَهُ اللَّهُ الْخَارِجُ أَوْلَىٰ، وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَهُوَ رَوَايَةٌ عَنْ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ صَاحِبُ الْوَقْتِ أَوْلَىٰ لِأَنَّهُ أَقْدَمُ وَصَارَ كَمَا فِي دَعْوَى الشَّرَاءِ إِذَا أَرَحَتْ أَحَدَاهُمَا كَانَ صَاحِبُ التَّارِيخِ أَوْلَىٰ، وَلَهُمَا أَنَّ بَيِّنَةَ ذِي الْيَدِ إِنَّمَا تُقْبَلُ لِتَضَمُّنِهَا مَعْنَى الدَّفْعِ، وَلَا دَفْعَ هُنَا حَيْثُ وَقَعَ الشُّكُّ فِي التَّلْقِي مِنْ جِهَتِهِ، وَعَلَى هَذَا إِذَا كَانَتِ الدَّارُ فِي أَيْدِيهِمَا، وَلَوْ كَانَتْ فِي يَدِ ثَالِثٍ وَالْمَسْأَلَةُ بِحَالِهَا فَهُمَا سَوَاءٌ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ، وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ رَحِمَهُ اللَّهُ الَّذِي وَقَّتْ أَوْلَىٰ، وَقَالَ مُحَمَّدٌ رَحِمَهُ اللَّهُ الَّذِي أَطْلَقَ أَوْلَىٰ، لِأَنَّهُ إِدْعَى أَوْلَىٰ الْمِلْكِ بِدَلِيلِ اسْتِحْقَاقِ الزَّوَانِدِ وَرَجُوعِ الْبَاعَةِ بَعْضُهُمْ عَلَى الْبَعْضِ، وَلَا يَبِي يُوسُفَ رَحِمَهُ اللَّهُ أَنَّ التَّارِيخَ يَوْجِبُ الْمِلْكَ فِي ذَلِكَ الْوَقْتِ بَيِّنِي، وَالْإِطْلَاقُ يَحْتَمِلُ غَيْرَ الْأَوَّلِيَّةِ، وَالتَّرْجِيحُ بِالْبَيِّنِ كَمَا لَوَادَعِيَ الشَّرَاءِ، وَلَا يَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ أَنَّ التَّارِيخَ يَضَامَةٌ إِحْتِمَالُ عَدَمِ التَّقْدِمِ فَسَقَطَ اعْتِبَارُهُ فَصَارَ كَمَا إِذَا أَقَامَا الْبَيِّنَةَ عَلَى مِلْكٍ مُطْلَقٍ، بِخِلَافِ الشَّرَاءِ، لِأَنَّهُ أَمْرٌ حَادِثٌ فَيُضَافُ إِلَى أَقْرَبِ الْأَوْقَاتِ فَيَتَرَجَّحُ جَانِبُ صَاحِبِ التَّارِيخِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر خارج نے تاریخ کے ساتھ اپنی ملکیت پر بینہ پیش کیا اور قابض نے اس سے پرانی تاریخ پر بینہ پیش کیا تو قابض کا بینہ اولیٰ ہوگا۔ یہ حکم حضرات شیخین رحمہما کے یہاں ہے یہی امام محمد رحمہ اللہ سے ایک روایت ہے، امام محمد رحمہ اللہ سے دوسری

روایت یہ ہے کہ قابض کا بینہ مقبول نہیں ہوگا۔ اور امام محمد رحمۃ اللہ علیہ نے اسی قول کی طرف رجوع کر لیا ہے، کیوں کہ دونوں بینوں کا قیام ملک مطلق پر ہے، اور کسی میں سبب ملک سے بحث نہیں کی گئی ہے، لہذا تقدم وتاخر دونوں برابر ہوں گے۔ حضرات شیخین رحمۃ اللہ علیہما کی دلیل یہ ہے کہ تاریخ والا بینہ دفع کے معنی کو متضمن ہے اس لیے کہ جب ایک وقت میں کسی شخص کے لیے ملکیت ثابت ہو جاتی ہے تو دوسرے کے لیے اس کا ثبوت پہلے کی طرف سے بذریعہ حصول ہوتا ہے اور دفع کے حوالے سے قابض کا بینہ مقبول ہوتا ہے۔ اسی اختلاف پر یہ بھی ہے جب گھر دونوں کے قبضہ میں ہو اور وجہ وہی ہے جو ہم بیان کر چکے ہیں۔ اور اگر خارج اور قابض دونوں نے ملک مطلق پر بینہ پیش کیا اور ان میں سے ایک ہی نے بینہ کی تاریخ بیان کی دوسرے نے نہیں بیان کی تو حضرات طرفین کے یہاں خارج کا بینہ اولیٰ ہوگا۔ امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں کہ تاریخ والے کا بینہ مقدم ہوگا یہی امام ابو حنیفہ رحمۃ اللہ علیہ سے ایک روایت ہے، کیوں کہ وہ پہلے کا ہے۔ یہ ایسا ہو گیا جیسے شراء سے دعوے میں ایک مدعی نے اپنے بینہ کی تاریخ بیان کر دی تو وہ مقدم ہوگا۔

حضرات طرفین رحمۃ اللہ علیہما کی دلیل یہ ہے کہ قابض کا بینہ اسی وجہ سے مقبول ہوتا ہے کہ وہ دفع اور بھگانے کے معنی کو شامل ہوتا ہے اور یہاں دفع نہیں ہے، کیوں کہ قابض کی طرف سے ملکیت حاصل ہونے میں شک ہو گیا ہے، یہی اختلاف اس صورت میں بھی ہے جب گھر ان کے قبضہ میں ہو اور اگر گھر کسی تیسرے کے قبضہ میں ہو اور مسئلہ یہی ہو تو دونوں مدعی امام ابو حنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں برابر ہیں۔ امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں کہ تاریخ بیان کرنے والا مقدم ہوگا امام محمد رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں کہ ملک مطلق کا دعویٰ کرنے والے کو ترجیح ہوگی اس لیے کہ یہ شخص پہلے مالک ہونے کا دعویٰ کر رہا ہے اس کی دلیل یہ ہے کہ یہی شخص مدعی بہ کے زائد و حاصلات کا بھی مستحق ہے اور (استحقاق ملک کی صورت میں) خرید و فروخت کرنے والے ایک دوسرے سے رجوع کرتے ہوئے اس مدعی تک پہنچیں گے۔

امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کی دلیل یہ ہے کہ تاریخ وقت مؤرخ میں یقینی طور پر ملکیت ثابت کرتی ہے جب کہ اطلاق میں غیر اولیت کا بھی احتمال ہے اور یقین ہی کو ترجیح ہوتی ہے جیسے اگر انھوں نے شراء کا دعویٰ کیا ہو۔ حضرت امام ابو حنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کی دلیل یہ ہے کہ تاریخ میں اس کے مقدم نہ ہونے کا احتمال ہوتا ہے لہذا تاریخ کا اعتبار ساقط ہو جائے گا جیسے اس صورت میں جب دونوں ملک مطلق پر بینہ پیش کر دیں۔ برخلاف شراء کے کیوں کہ وہ نیا معاملہ ہوتا ہے، لہذا اسے قریب ترین وقت کی طرف منسوب کیا جائے گا، لہذا تاریخ والے کی جہت راجح ہوگی۔

اللغات:

﴿مؤرخ﴾ تاریخ والا، جس کے وقوع پذیر ہونے کی تاریخ کا علم ہو۔ ﴿ذی الید﴾ قابض۔ ﴿دفع﴾ دور کرنا، ادا کر دینا۔ ﴿اخرت﴾ تاریخ بیان کی گئی۔ ﴿بضامۃ﴾ اس میں شبہ ہوتا ہے، احتمال ہوتا ہے۔ ﴿تقدم﴾ پہلا ہونا، مقدم ہونا۔

قابض اور غیر قابض میں ملکیت کا اختلاف:

عبارت میں کئی مسئلے بیان کئے گئے ہیں جو ان شاء اللہ حسب بیان مصنف آپ کی خدمت میں پیش کیے جائیں گے (۱) دو مدعی ہیں ان میں سے ایک مدعی لہ پر قابض نہیں ہے جسے صاحب قدوری نے خارج سے تعبیر کیا ہے اور دوسرا مدعی بہ پر قابض ہے ان میں سے خارج نے بینہ پیش کیا کہ میں ۱۰/۱ محرم ۱۳۲۰ھ سے مدعی بہ کا مالک ہوں اور قابض نے اس بات پر بینہ پیش کیا کہ میں ۱۰/۱ شوال

۱۴۱۹ھ سے اس پر قابض ہوں تو حضرات شیخین رضی اللہ عنہما کے یہاں قابض کا بینہ رائج ہوگا یہی امام محمد رحمہ اللہ سے بھی ایک روایت ہے، لیکن امام محمد رحمہ اللہ کا اصل قول یہ ہے کہ قابض کا بینہ مقبول نہیں ہوگا اور قابض و خارج دونوں برابر ہوں گے۔ ان کی دلیل یہ ہے کہ قابض اور خارج دونوں کا بینہ سبب ملک سے خالی ہے اور دونوں میں سے ہر ایک مطلق ملکیت کا دعویٰ کر رہا ہے، اس لیے دونوں کا دعویٰ برابر ہوگا اور کوئی کسی سے فائق نہیں ہوگا۔

حضرات شیخین رضی اللہ عنہما کی دلیل یہ ہے کہ یہاں قابض کا بینہ دو وجہوں سے رائج ہے ایک تو اس وجہ سے کہ اس کی تاریخ قدیم ہے اور دوسرے اس وجہ سے کہ اس بینہ میں دوسرے کو دور کرنے کی صلاحیت ہوتی ہے، کیوں کہ جب ایک شخص کے لیے ایک وقت میں کسی چیز پر ملکیت ثابت ہو جاتی ہے تو اب اسی چیز پر دوسرے کی ملکیت اسی وقت ثابت ہوگی جب وہ دوسرا سبب ملکیت کی وضاحت کرے اور یہاں دوسرے کی طرف سے سبب ملکیت معدوم ہے اس لیے اس کے بینہ کا اعتبار نہیں ہوگا، اور تاریخ والے کا بینہ مقبول اور مقدم ہوگا۔ حضرات شیخین رضی اللہ عنہما اور امام محمد رحمہ اللہ کا یہی اختلاف اس صورت میں بھی ہے جب دو مدعی کسی گھر پر قابض ہوں اور دونوں بینہ پیش کریں تو بھی حضرات شیخین رضی اللہ عنہما کے یہاں قدیم تاریخ والے کا بینہ رائج ہوگا اور امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں نصف نصف کا فیصلہ ہوگا۔

(۲) دوسرا مسئلہ یہ ہے کہ قابض اور خارج دونوں نے ملک مطلق پر بینہ پیش کیا البتہ ان میں سے ایک کا بینہ مؤرخ تھا تو یہاں حضرات طرفین رضی اللہ عنہما کا بینہ رائج ہوگا خواہ وہ مؤرخ ہو یا نہ ہو جب کہ امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں صاحب تاریخ کا بینہ مقدم ہوگا، کیوں کہ وہ اقدم ہے اور اس وقت دوسرا مدعی اس کا مزاحم نہیں ہے۔ حضرات طرفین رضی اللہ عنہما کی دلیل یہ ہے کہ قابض کا بینہ اس وجہ سے مقبول ہوتا ہے کہ اس میں دوسرے کو دفع کرنے کی صلاحیت ہوتی ہے حالاں کہ یہاں قابض کے بینہ میں ایسی کوئی بات نہیں ہے کیوں کہ دوسرا فریق بھی ہے اور ہو سکتا ہے کہ اس نے صاحب تاریخ سے پہلے ہی کسی سبب سے مدعی بہ کا مالک ہو لیکن اس پر قبضہ نہ کیا ہو اور اسے اپنے فریق سے تلقی کی نوبت ہی نہ آئی ہو اس لیے یہاں قابض کے بینہ میں کوئی ایسی چیز نہیں ہے جو وجہ ترجیح بنے لہذا خارج کا بینہ مقبول ہوگا یہی اختلاف اس صورت میں بھی ہے جب کسی گھر کے متعلق دو لوگوں کا دعویٰ ہو اور وہ دونوں گھر پر قابض ہوں اور ان میں سے ایک ہی کا بینہ مؤرخ ہو یعنی حضرات طرفین رضی اللہ عنہما کے یہاں تاریخ کا اعتبار نہیں ہوگا اور دونوں مدعی مساوی اور برابر ہوں گے جب کہ امام ابو یوسف کے یہاں تاریخ والا بینہ رائج ہوگا۔

(۳) تیسرا مسئلہ یہ ہے کہ ایک مکان زید کے قبضہ میں ہے اور بکر اور عمر دونوں اس کے مدعی ہیں، دونوں نے اپنے اپنے دعوے پر بینہ پیش کیا لیکن ان میں سے ایک کا بینہ مؤرخ تھا تو بھی امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں دونوں کا حکم برابر ہے۔ امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں صاحب وقت کا بینہ مقدم ہوگا اور امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں غیر موقت کا بینہ اولیٰ ہوگا، کیوں کہ ہو سکتا ہے اس کا بینہ صاحب تاریخ کے بینہ سے بھی اولیٰ ہو اور پھر ملک مطلق کا مدعی بہ کے زوائد اور حاصلات کا بھی مستحق ہوتا ہے اور اگر شئی مدعی بہ کسی شخص کی مستحق نکل جائے تو استحقاق سے پہلے جتنے لوگوں میں اس کا لین دین ہوا ہوگا وہ سب یکے بعد دیگرے رجوع کرتے ہوئے اسی شخص تک پہنچیں گے اور اس حوالے سے وہ اصل اور مالک اول ہوگا، لہذا اسی کا بینہ بھی مقبول ہوگا۔

امام ابو یوسف رحمہ اللہ کی دلیل یہ ہے کہ تاریخ اور وقت سے صاحب تاریخ کی ملکیت یقینی ہو جاتی ہے اور ملک مطلق میں جس

طرح اولیت کا احتمال رہتا ہے اسی طرح غیر اولیت کا بھی احتمال رہتا ہے اور فقہ کا قاعدہ ہے ”اذا جاء الاحتمال بطل الاستدلال“ اس لیے فیصلہ تاریخ پر ہوگا نہ کہ اطلاق پر جیسا کہ شرائ میں تاریخ اور توفیق پر فیصلہ ہوتا ہے۔

حضرت امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کی دلیل یہ ہے کہ جب ایک ہی طرف تاریخ ہے تو ہو سکتا ہے اطلاق والا پہلو اس تاریخ سے مقدم ہو اس لیے تاریخ والے بینہ کا غیر مورخ بینہ سے مقدم ہونا ضروری نہیں ہے، لہذا اس کا اعتبار ساقط ہوگا اور دونوں کا بینہ ملک مطلق پر معتبر ہوگا اور ملک مطلق کی طرح دونوں میں نصف نصف کا فیصلہ ہوگا۔ اور صورت مسئلہ کو شرائ پر قیاس کرنا درست نہیں ہے، کیوں کہ شرائ کا معاملہ جدید ہوتا ہے، اس لیے کہ جب دونوں مدعی شرائ پر متفق ہیں تو ظاہر ہے کہ دونوں نے معاملہ پر بھی متفق ہوں گے اور نئے معاملے میں تاریخ پر اعتماد ہوتا ہے اور اسی کا اعتبار بھی ہوتا ہے اس لیے امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کا صورت مسئلہ کو شرائ پر قیاس کرنا درست نہیں ہے۔

قَالَ وَإِنْ أَقَامَ الْخَارِجُ وَصَاحِبُ الْيَدِ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا بَيِّنَةً عَلَى النَّتَاجِ فَصَاحِبُ الْيَدِ أَوْلَىٰ لِأَنَّ الْبَيِّنَةَ قَامَتْ عَلَى مَا لَا تَدُلُّ عَلَيْهِ الْيَدُ فَاسْتَوَيَا وَتَرَجَّحَتْ بَيِّنَةُ ذِي الْيَدِ بِالْيَدِ فَيُقْضَىٰ لَهُ، وَهَذَا هُوَ الصَّحِيحُ خِلَافًا لِمَا يَقُولُهُ عِيْسَىٰ بْنُ أَبَانَ أَنَّهُ تَنَهَّاتُرُ الْبَيِّنَتَانِ وَيَتْرُكُ فِي يَدِهِ لَا عَلَى طَرِيقِ الْقَضَاءِ، وَلَوْ تَلَقَّى كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا الْمِلْكَ مِنْ رَجُلٍ وَأَقَامَا الْبَيِّنَةَ عَلَى النَّتَاجِ فَهُوَ بِمَنْزِلَةِ إِقَامَتِهَا عَلَى النَّتَاجِ فِي يَدِ نَفْسِهِ وَلَوْ أَقَامَ أَحَدُهُمَا الْبَيِّنَةَ عَلَى الْمِلْكِ وَالْآخَرُ عَلَى النَّتَاجِ فَصَاحِبُ النَّتَاجِ أَوْلَىٰ أَثُمَّ كَانَ، لِأَنَّ بَيِّنَتَهُ قَامَتْ عَلَى أَوْلِيَةِ الْمِلْكِ فَلَا يَنْبَغُ الْمِلْكَ لِلْآخِرِ إِلَّا بِالتَّلَقِّي مِنْ جِهَتِهِ وَكَذَلِكَ إِذَا كَانَتْ الدَّعْوَىٰ بَيْنَ خَارِجَيْنِ فَبَيِّنَةُ النَّتَاجِ أَوْلَىٰ لِمَا ذَكَرْنَا، وَلَوْ قُضِيَ بِالنَّتَاجِ لِصَاحِبِ الْيَدِ ثُمَّ أَقَامَ ثَالِثُ الْبَيِّنَةَ عَلَى النَّتَاجِ يُقْضَىٰ لَهُ إِلَّا أَنْ يُعِيدَهَا ذُو الْيَدِ، لِأَنَّ الثَّالِثَ لَمْ يَصِرْ مُقْضِيًّا عَلَيْهِ بِمِلْكِ الْقَضِيَّةِ، وَكَذَا الْمُقْضَىٰ عَلَيْهِ بِالْمِلْكِ الْمُطْلَقِ إِذَا أَقَامَ الْبَيِّنَةَ عَلَى النَّتَاجِ تُقْبَلُ وَيَنْقُضُ الْقَضَاءُ بِهِ لِأَنَّهُ بِمَنْزِلَةِ النَّصِّ وَالْأَوَّلُ بِمَنْزِلَةِ الْإِجْتِهَادِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر خارج اور قابض میں سے ہر ایک نے نتاج پر بینہ پیش کیا تو قابض کو ترجیح ہوگی، اس لیے کہ بینہ اس چیز پر قائم ہوا ہے جس پر قبضہ دلالت نہیں کرتا تو دونوں مدعی برابر ہوں گے، اور قبضہ کی وجہ سے قابض کا بینہ رائج ہوگا لہذا اس کے حق میں فیصلہ کر دیا جائے یہی صحیح ہے۔ برخلاف اس کے جو عیسیٰ بن ابان کہتے ہیں کہ دونوں اپنے ساقط ہو جائیں گے اور مدعی بہ بدون قضاء قابض کے پاس چھوڑ دی جائے گی۔

اور اگر قابض اور خارج میں سے ہر ایک نے کسی تیسرے شخص سے تحصیل ملک کا دعویٰ کیا اور دونوں نے نتاج پر بینہ پیش کر دیا تو یہ اپنے قبضہ میں موجود چیز کے نتاج پر بینہ پیش کرنے کی طرح ہوگا۔ اور اگر ایک نے ملکیت پر بینہ پیش کیا اور دوسرے نے نتاج پر تو نتاج والے کا بینہ رائج ہوگا خواہ وہ قابض ہو یا خارج ہو، کیوں کہ اس کا بینہ اولیت ملکیت پر قائم ہوا ہے، لہذا دوسرے کے لیے اسی کی

جانب سے ہی ملکیت ثابت ہوگی۔ ایسے ہی اگر دو خارجوں کا دعویٰ ہو تو نتائج والے کا بینہ مقدم ہوگا اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں۔

اور اگر قابض کے لیے نتائج کا فیصلہ کر دیا گیا ہو پھر کسی تیسرے شخص نے نتائج پر بینہ پیش کر دیا تو اس کے لیے نتائج کا فیصلہ کر دیا جائے گا، الا یہ کہ قابض دوبارہ بینہ پیش کرے۔ کیوں کہ سابقہ قضاء سے تیسرا شخص مقضیٰ علیہ نہیں ہوا تھا۔ ایسے ہی اگر ملک مطلق کا مقضیٰ علیہ نتائج پر بینہ پیش کر دے تو اس کا بینہ بھی مقبول ہوگا اور پہلا قضاء باطل ہو جائے گا، کیوں کہ قضائے ثانی نص کے درجے میں ہے اور پہلا اجتہاد کی طرح ہے۔

اللغات:

﴿نتائج﴾ نتیجہ۔ مراد: لونڈی یا جانور کا نومولود بچہ۔ ﴿استویا﴾ دونوں برابر ہو گئے۔ ﴿تنہاتر﴾ ساقط ہو جائیں گی۔ ﴿تلقی﴾ حاصل کیا۔ ﴿خارج﴾ وہ شخص جس کے قبضے میں متنازعہ چیز نہیں ہے۔ ﴿قضیہ﴾ فیصلہ، قضاء کا نتیجہ۔

قابض اور خارج کا ”نتائج“ میں اختلاف:

عبارت میں کل چار مسئلے مذکور ہیں (۱) قابض اور خارج دونوں نے یہ دعویٰ کیا کہ یہ غلام میری باندی سے پیدا ہوا ہے اور ہر ایک نے اپنے دعوے پر بینہ بھی پیش کر دیا تو قابض کا بینہ مقبول ہوگا لیکن یہ مقبولیت بینہ کی وجہ سے نہیں ہوگی بلکہ قبضہ کی وجہ سے ہوگی اس لیے کہ کسی کا بھی بینہ اولیت ملک کی خبر نہیں دے رہا ہے، لہذا دونوں کے پتے مساوی ہوں گے اور قبضہ کی وجہ سے قابض کے پتے کو ترجیح ہوگی۔ اس کے برخلاف عیسیٰ ابن ابان کہتے ہیں کہ صورت مسئلہ میں دونوں پتے ساقط ہو جائیں گے اور قضائے قاضی کے بغیر یہ مدعی بہ کو قابض کے پاس چھوڑ دیا جائے گا، اس لیے کہ اگر قاضی فیصلہ کرتا تو بھی یہی حکم دیتا کہ مدعی بہ قابض کے پاس چھوڑ دو، کیوں کہ دو جانوروں یعنی دو مادوں سے ایک ہی دابہ کا پیدا ہونا محض زور و محال ہے تو دونوں کا بینہ پیش کرنا بینہ نہ پیش کرنے کی طرح ہو گیا اور بینہ نہ پیش کرنے کی صورت میں قابض کے حق میں ترک کا فیصلہ ہوتا، لہذا اس صورت میں بھی قابض ہی کے حق میں ترک کا حکم ہوگا، لیکن یہ قول صحیح نہیں ہے یعنی دونوں بینوں کو ساقط نہیں کیا جائے گا، بلکہ قابض کا بینہ معتبر مانا جائے گا۔

(۲) دوسرا مسئلہ یہ ہے کہ اگر دونوں مدعیوں نے کسی تیسرے سے حصول ملک کی دعویٰ کیا اور نتائج پر بینہ پیش کر دیا مثلاً قابض اور خارج دونوں نے یہ دعویٰ کیا کہ یہ نتائج میری اس باندی کا بیٹا ہے جو میں نے فلاں سے خریدی تھی تو یہ اس مسئلے کی طرح ہے کہ دونوں میں سے ایک کے قبضہ میں باندی ہو اور ایک مدعی یہ بینہ پیش کرے کہ اس باندی سے جو بچہ پیدا ہوا ہے وہ میرا ہے اور وہی اس بچے پر قابض بھی ہو تو اس صورت میں قابض کے حق میں فیصلہ ہوگا۔

(۳) ایک مدعی نے ملکیت پر بینہ پیش کیا اور دوسرے نے نتائج پر بینہ پیش کیا تو نتائج والے کا بینہ اولیٰ ہوگا خواہ وہ خارج ہو یا قابض، کیوں کہ صاحب نتائج کا بینہ ملکیت کے تقدم اور اولیت کو بیان کر رہا ہے اور جب اس کی ملکیت مقدم ہوگئی تو ظاہر ہے کہ دوسرا شخص اسی سے ملکیت حاصل کرنے والا ہوگا حالانکہ دوسرے مدعی نے سبب ملکیت کی وضاحت نہیں کی ہے اس لیے اس کا دعویٰ اور بینہ دونوں ساقط الاعتبار ہوں گے، اور اگر مدعیوں میں سے دونوں خارج ہوں یعنی کوئی قابض نہ ہو تو اس صورت میں بھی صاحب نتائج

کا بینہ مقدم اور رائج ہوگا کیوں کہ وہ اولیت ملک کی خبر دے رہا ہے۔

(۴) مسئلہ یہ ہے کہ اگر ماقبل والے مسئلے میں قابض کے لیے نتائج کا فیصلہ کر دیا گیا تھا تو اس کی بات رائج ہوگی اور اسی کے حق میں فیصلہ کر دیا جائے گا ہاں اگر قابض دوبارہ بینہ پیش کر کے اپنا دعویٰ مؤکد اور پختہ کر دیتا ہے تو ثالث کے حق میں فیصلہ نہیں ہوگا بلکہ قابض کے حق میں جو فیصلہ کیا گیا تھا وہ برقرار رہے گا۔ اور اگر قابض بینہ نہیں پیش کرے تو ثالث کے حق میں فیصلہ کر دیا جائے گا۔ کیوں کہ یہ ثالث پہلے فیصلے کے تحت داخل ہی نہیں تھا کہ اسے مقضیٰ علیہ اور مدعی علیہ مان کر مقدمہ سے خارج کر دیا جائے۔ یہ تو بعد میں سامنے آیا ہے اس لیے قاضی اس کی بات بغور سنے گا اور اگر اس کی بات میں دم ہوگا تو اس کے حق میں حکم صادر کرے گا۔

و کذا المقضیٰ علیہ الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ نعمان کے پاس ایک بکری ہے اور وہ اس پر قابض ہے لیکن سلمان نے یہ دعویٰ کیا کہ یہ بکری میری ہے اور اس پر بینہ بھی پیش کر دیا چنانچہ قاضی نے خارج یعنی سلمان کے حق میں اس بکری کا فیصلہ کر دیا تو سلمان مقضیٰ لہ ہوا اور نعمان مقضیٰ علیہ ہوا۔ اب اگر وہ بکری بچہ دے اور نعمان اس بات پر بینہ پیش کر دے تو یہ بچہ میری اس بکری کا نتائج ہے جس کا سلمان کے لیے فیصلہ ہوا تھا تو قاضی اپنا پہلا فیصلہ باطل کر دے گا اور پھر نعمان یعنی مدعی نتائج کے حق میں زچہ بچہ کا فیصلہ کر دے گا، کیوں کہ نتائج پر جو بینہ پیش کیا گیا ہے وہ نص کا درجہ رکھتا ہے اور پہلے جو بینہ اور فیصلہ ہوا تھا وہ اجتہاد کے حکم میں تھا اور یہ تو ہر کسی کو معلوم ہے کہ نص اجتہاد سے اقویٰ اور اعلیٰ ہوتی ہے، اس لیے صورت مسئلہ میں پہلا فیصلہ باطل ہو جائے گا اور دوسرا فیصلہ نافذ ہوگا۔

قَالَ وَكَذَلِكَ النَّسْجُ فِي الثِّيَابِ الَّتِي لَا تَنْسُجُ إِلَّا مَرَّةً كَغَزَلِ الْقُطْنِ وَكَذَلِكَ كُلُّ سَبَبٍ فِي الْمَلِكِ لَا يَتَكَرَّرُ، لِأَنَّهُ فِي مَعْنَى النَّتَاجِ كَحَلْبِ اللَّبَنِ وَاتِّخَاذِ الْجُبْنِ وَاللَّبْدِ وَالْمِرْعَزَى وَحَزَّ الصَّوْفِ، وَإِنْ كَانَ يَتَكَرَّرُ قَضِي بِهِ لِلخَارِجِ بِمَنْزِلَةِ الْمَلِكِ الْمُطْلَقِ وَهُوَ مِثْلُ الْخَزِّ وَالْبِنَاءِ وَالْغَرَسِ وَزَرَاعَةِ الْحِنْطَةِ وَالْحَبُوبِ، فَإِنْ أَشْكَلَ يَرْجِعُ إِلَى أَهْلِ الْخَبَرَةِ، لِأَنَّهُمْ أَعْرَفُ بِهِ، فَإِنْ أَشْكَلَ عَلَيْهِمْ قَضِي بِهِ لِلخَارِجِ، لِأَنَّ الْقَضَاءَ بِبَيِّنَةٍ هُوَ الْأَصْلُ، وَالْعُدُولُ عَنْهُ بِخَبَرِ النَّتَاجِ فَإِذَا لَمْ يَعْلَمْ يَرْجِعُ إِلَى الْأَصْلِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اُن کپڑوں کی بنائی کا بھی یہی حکم ہے جو صرف ایک ہی مرتبہ بنے جاتے ہیں جیسے روئی سے سوت کا ت کپڑے بننا اور یہی حکم ہر اس سبب ملک کا ہوگا جو مکرر نہ ہوتا ہو، کیوں کہ وہ نتائج کے معنی میں ہے جیسے دودھ دھونا، خییر اور نمندہ بنانا بھیڑ بکری کے بال کاٹنا اور اون کا تنا۔ اور اگر وہ سب متکرر ہوتا ہو تو خارج کے لیے اس کا فیصلہ ہگا جیسے ملک مطلق کے دعوے میں ہوتا ہے مثلاً ریشم کا کپڑا بنانا، عمارت بنوانا، پردے لگانا اور گندم اور غلوں کی کھیتی کرنا۔ اور اگر معاملہ مشتبہ ہو تو ماہرین سے رجوع کیا جائے گا کیوں کہ انھیں اس کی زیادہ معلومات ہوتی ہے لیکن اگر ان پر بھی معاملہ مشتبہ ہو تو خارج کے لیے اس کا فیصلہ کر دیا جائے گا، کیوں کہ خارج کے بینہ پر فیصلہ کرنا اصل ہے اور نتائج کی خبر پر اصل سے عدول کیا جاتا ہے اور جب اس کا پتہ نہ ہو تو اصل کی طرف رجوع کیا

جائے گا۔

اللغات:

﴿نَسَج﴾ بُنَا، باندگی، بُنائی۔ ﴿غَزَلَ﴾ کاتنا، باٹنا۔ ﴿قَطَن﴾ کاشن، روئی۔ ﴿حَلَب﴾ دوہنا، دودھ نکالنا۔ ﴿لَبَن﴾ دودھ۔ ﴿جَبَن﴾ پَیَر۔ ﴿لَبَد﴾ نمدہ، دُھسہ۔ ﴿مَرَعَزَى﴾ بھیڑوں کی تازہ کٹی ہوئی اون۔ ﴿حَز﴾ اون کا تنا۔ ﴿صَرَف﴾ اون۔ ﴿حَز﴾ ریشم کا کپڑا بننا۔ ﴿بَنَاء﴾ تعمیر۔ ﴿غَرَس﴾ گاڑنا، مراد پودا لگانا۔ ﴿حَنَطَ﴾ گندم۔ ﴿حَبُوب﴾ اناج، دانے۔ ﴿عَدُول﴾ پھرنا، ہٹنا۔

”نتاج“ کے حکم والی چند دیگر اشیاء:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ وہ کپڑے جو ایک ہی مرتبہ بنے جاتے ہیں یا وہ اسباب ملک جن میں تکرار نہیں ہوتا وہ بھی نتاج کے حکم میں ہیں جیسے ایک شخص نے کسی کپڑے کے متعلق یہ دعویٰ کیا کہ یہ کپڑا میرا ہے اور میں نے اپنی ملکیت میں اسے بنا ہے اور جو کپڑے پر قابض تھا اس نے کہا کہ یہ میرا ہے اور میں نے اسے بنا ہے تو نتاج کی طرح یہاں بھی قابض ہی کے حق میں فیصلہ ہوگا اور خارج کے دعوے اور پینے کی کوئی اہمیت نہیں ہوگی۔ سب ملک کے مکرر نہ ہونے کی صورتیں یہ ہیں دودھ دودھنا، پَیَر اور نمدہ یعنی بچھونا اور بستر بنانا، بکری بھیڑ کے بال نکالنا اور اون کا تنا چونکہ یہ اسباب ملک نتاج کی طرح ایک وقت میں ایک ہی مرتبہ پائے جاتے ہیں۔ اس لیے یہ سب نتاج کے حکم میں ہوں گے اور قابض کے حق میں ان کا فیصلہ ہوگا۔

اور اگر سب ملک ایسا ہو جس میں تکرار کا امکان ہو جیسے ریشمی کپڑے بنانا، گھر بنانا پودے لگانا اور گندم اور غلوں کی کھیتی کرنا چونکہ ان میں تکرار ممکن ہے اس لیے کہ عمارت تو زکوٰۃ بنائی جاتی ہے اور کھیتی کاٹ کر دوبارہ لگائی جاتی ہے تو اگر ان چیزوں کے متعلق خارج اور قابض کا اختلاف ہو جائے تو خارج کے حق میں فیصلہ ہوگا جیسے ملک مطلق کا دعویٰ کرنے کی صورت میں خارج ہی کے حق میں فیصلہ ہوتا ہے۔

فان أشكل الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر کسی چیز یا کسی سبب کا معاملہ مشتبہ ہو جائے اور یہ نہ واضح ہو سکے کہ اس میں تکرار ہوتا ہے یا نہیں ہوتا تو اس معاملے میں اس چیز کے ماہرین سے رجوع کیا جائے گا اور ان کی خبر کے مطابق فیصلہ ہوگا۔ کیوں کہ ماہرین اس چیز کی نوک پلک سے واقف ہوتے ہیں۔ لیکن اگر وہ بھی کسی نتیجہ پر نہ پہنچ سکیں تو یہاں بھی خارج کے حق میں فیصلہ کر دیا جائے گا۔ کیوں کہ ہمارے یہاں خارج کے بینہ پر فیصلہ کرنا اصل ہے اور نتاج اور اس جیسے امور ہی میں اس اصل سے رجوع کیا جاتا ہے، لہذا جب اور جہاں نتاج کا معاملہ ہوگا وہاں تو قابض کا راج ہوگا اور جہاں نتاج اور مثل نتاج کا معاملہ نہیں ہوگا وہاں خارج بازی مار دے گا۔

قَالَ وَإِنْ أَقَامَ الْخَارِجُ الْبَيِّنَةَ عَلَى الْمَلِكِ الْمُطْلَقِ وَصَاحِبُ الْبَيِّنَةِ عَلَى الشَّرَاءِ مِنْهُ كَانَ صَاحِبُ الْبَيِّنَةِ أَوْلَى، لِأَنَّ الْأَوَّلَ وَإِنْ كَانَ يَنْبُتُ أَوْلِيَّةُ الْمَلِكِ فَهَذَا تَلَقَّى مِنْهُ وَفِي هَذَا لَا تَنَافِي فَصَارَ كَمَا إِذَا أَقَرَّ بِالْمَلِكِ لَهُ ثُمَّ ادَّعَى الشَّرَاءَ مِنْهُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر خارج نے ملک مطلق پر بینہ پیش کیا اور قابض نے خارج سے خریدنے پر بینہ پیش کر دیا تو قابض مقدم ہوگا، اس لیے کہ اگرچہ خارج ملک کی اولیت کو ثابت کر رہا ہے، لیکن قابض نے اسی خارج سے ملکیت کی تحصیل ثابت کر دی ہے۔ اور اس میں کوئی منافات نہیں ہے یہ ایسا ہو گیا جیسے قابض نے خارج کی ملکیت کا اقرار کیا پھر اسی سے شراء کا دعویٰ کر بیٹھا۔

اللغات:

﴿خارج﴾ غیر قابض۔ ﴿صاحب الید﴾ قابض۔ ﴿اولیۃ﴾ پہلے ہونا۔ ﴿تلقی﴾ حاصل ہونا۔ ﴿تنافی﴾ تعارض ہونا، ایک دوسرے کے الٹ ہونا۔

ملک مطلق اور خریدنے کے دعووں میں اختلاف:

صورت مسئلہ تو بالکل واضح ہے کہ جب خارج ملک مطلق پر بینہ پیش کرتا ہے تو اس کا بینہ اصل ہونے کی وجہ سے مقبول ہوتا ہے، اب اگر قابض بھی بینہ پیش کر دے اور اسی خارج سے شراء کا دعویٰ کر کے اس پر بینہ قائم کر دے تو اس کا بینہ خارج کے بینہ سے اولیٰ اور ارفع ہوگا جیسے اگر خارج کے ملک مطلق پر بینہ پیش کرنے کے بعد قابض خارج کے لیے ملک کا اقرار کرے اور پھر اسی سے شراء اور خریداری کا دعویٰ کر دے تو اس کا یہ دعویٰ بھی مقبول اور مسوع ہوگا۔ اسی طرح صورت مسئلہ میں بھی قابض کا دعویٰ مقبول ہوگا۔

قَالَ وَإِنْ أَقَامَ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا الْبَيِّنَةَ عَلَى الشِّرَاءِ مِنَ الْآخِرِ وَلَا تَارِيخَ مَعَهُمَا تَهَاتَرَتِ الْبَيِّنَتَانِ وَيُتْرَكُ الذَّارُ فِي يَدِ ذِي الْيَدِ، قَالَ وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَأَبِي يُوسُفَ رَحِمَهُ اللَّهُ، وَعَلَى قَوْلِ مُحَمَّدٍ رَحِمَهُ اللَّهُ يُقْضَى بِالْبَيِّنَتَيْنِ وَيَكُونُ لِلخَارِجِ، لِأَنَّ الْعَمَلَ بِهِمَا مُمَكِّنٌ فَيَجْعَلُ كَأَنَّهُ اشْتَرَى ذُو الْيَدِ مِنَ الْآخِرِ وَقَبَضَ ثُمَّ بَاعَ وَلَمْ يُسَلِّمْ، لِأَنَّ الْقَبْضَ دَلَالَةُ السَّبَقِ عَلَى مَامَرٍّ وَلَا يَعْكُسُ الْأَمْرُ، لِأَنَّ الْبَيْعَ قَبْلَ الْقَبْضِ لَا يَجُوزُ وَإِنْ كَانَ فِي الْعِقَارِ عِنْدَهُ، وَلَهُمَا أَنْ الْإِقْدَامَ عَلَى الشِّرَاءِ إِفْرَارٌ مِنْهُ بِالْمِلْكِ لِلْبَائِعِ فَصَارَ كَأَنَّهُمَا قَامَتَا عَلَى الْإِفْرَارَيْنِ، وَفِيهِ التَّهَاتُرُ بِالْإِجْمَاعِ، كَذَا هُنَا، وَلِأَنَّ السَّبَبَ يُرَادُ لِحُكْمِهِ وَهُوَ الْمِلْكُ وَهُنَا لَا يُمْكِنُ الْقَضَاءُ لِذِي الْيَدِ إِلَّا بِمِلْكِ مُسْتَحَقٍّ فَبَقِيَ الْقَضَاءُ لَهُ بِمَجَرَّدِ السَّبَبِ وَأَنَّهُ لَا يُفِيدُهُ، ثُمَّ لَوْ شَهِدَتِ الْبَيِّنَتَانِ عَلَى نَقْدِ الثَّمَنِ فَلَا أَنْفَ بِالْأَنْفِ قِصَاصٌ عِنْدَهُمَا إِذَا اسْتَوَيَا لَوْ جُودَ قَبْضٍ مَضْمُونٍ مِنْ كُلِّ جَانِبٍ، وَإِنْ لَمْ يَشْهَدُوا عَلَى نَقْدِ الثَّمَنِ فَلِإِقْصَاصِ مَذْهَبِ مُحَمَّدٍ رَحِمَهُ اللَّهُ لِلْوُجُوبِ عِنْدَهُ، وَلَوْ شَهِدَ الْفَرِيقَانِ بِالْبَيْعِ وَالْقَبْضُ تَهَاتَرَتَا بِالْإِجْمَاعِ، لِأَنَّ الْجَمْعَ غَيْرُ مُمَكِّنٍ عِنْدَ مُحَمَّدٍ رَحِمَهُ اللَّهُ لَجَوَازِ كُلِّ وَاحِدٍ مِنَ الْبَيْعَيْنِ، بِخِلَافِ الْأَوَّلِ، وَإِنْ وَقَّتِ الْبَيِّنَتَانِ فِي الْعِقَارِ وَلَمْ يَنْبُتَا قَبْضًا وَوَقَّتِ الْخَارِجُ أَسْبَقَ يُقْضَى لِصَاحِبِ الْيَدِ عِنْدَهُمَا فَيَجْعَلُ كَأَنَّ الْخَارِجَ اشْتَرَى أَوَّلًا ثُمَّ بَاعَ قَبْلَ الْقَبْضِ مِنْ صَاحِبِ الْيَدِ وَهُوَ جَائِزٌ فِي الْعِقَارِ عِنْدَهُمَا، وَعِنْدَ مُحَمَّدٍ رَحِمَهُ اللَّهُ يُقْضَى

لِلخَارِجِ لِأَنَّهُ لَا يَصِحُّ بَيْعُهُ قَبْلَ الْقَبْضِ فَبَقِيَ عَلَى مِلْكِهِ، وَإِنْ أَثْبَتْنَا قَبْضًا يَقْضَى لِصَاحِبِ الْيَدِ، لِأَنَّ الْبَيْعَيْنِ جَانِبَانِ عَلَى الْقَوْلَيْنِ وَإِذَا كَانَ وَقْتُ صَاحِبِ الْيَدِ أَسْبَقُ يَقْضَى لِلخَارِجِ فِي الْوَجْهَيْنِ فَيَجْعَلُ كَأَنَّهُ اشْتَرَاهُ ذُو الْيَدِ وَقَبْضَ ثُمَّ بَاعَ وَلَمْ يُسَلِّمْ أَوْ سَلَّمَ ثُمَّ وَصَلَ إِلَيْهِ سَبَبٌ آخَرُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر دو مدعیوں میں سے ہر ایک نے دوسرے سے شراء پر بیعہ پیش کیا اور ان کے ساتھ تاریخ نہیں ہے تو دونوں پینے باطل ہو جائیں گے اور ”دار“ قابض کے قبضہ میں چھوڑ دیا جائے گا۔ فرماتے ہیں کہ یہ حکم حضرات شیخین رضی اللہ عنہما کے یہاں ہے۔ اور امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں دونوں بیٹوں پر فیصلہ ہوگا اور مدعی بہ خارج کا ہوگا، اس لیے کہ دونوں بیٹوں پر عمل کرنا ممکن ہے تو ایسا ہو جائے گا گویا کہ قابض نے دوسرے سے خرید کر اس پر قبضہ کیا پھر خارج سے فروخت کر دیا، لیکن بیع اس کے سپرد نہیں کیا۔ اس لیے کہ قبضہ سبقت ملک کی دلیل ہے جیسا کہ گزر چکا ہے اور اس کے برعکس نہیں ہوگا، کیوں کہ بیع پر قبضہ سے پہلے اس کو فروخت کرنا جائز نہیں ہے اگرچہ وہ عتقاری کیوں نہ ہو۔ یہ امام محمد رحمہ اللہ کا قول ہے۔

حضرات شیخین رضی اللہ عنہما کی دلیل یہ ہے کہ شراء پر اقدام کرنا درحقیقت مشتری کی طرف سے بائع کے لیے ملکیت کا اقرار ہے اور دونوں گواہیاں دو اقرار پر منعقد ہوئیں اور اس جیسی حالت میں بالاتفاق شہادتوں کا بطلان ہوتا ہے لہذا ایسے ہی صورت مسئلہ میں بھی ہوگا۔ اور اس لیے کہ سبب سے اس کا حکم یعنی ملکیت مراد لی جاتی ہے اور یہاں ملک مستحق کے بغیر قابض کے لیے ملک کا فیصلہ کرنا ممکن نہیں ہے۔ لہذا قابض کے لیے محض سبب کا فیصلہ ہوا اور یہ سبب محض کا فیصلہ مفید ملک نہیں ہے۔

پھر اگر دونوں پینے ثمن کی ادائیگی پر واقع ہوئے ہوں تو حضرات شیخین رضی اللہ عنہما کے یہاں الفک الف کے عوض تبادلہ ہوگا بشرطیکہ وہ جنس اور صفت میں برابر ہوں اس لیے کہ ہر طرف سے قبضہ مضمون موجود ہے اور اگر گواہوں نے ثمن کی ادائیگی کی شہادت نہ دی ہو تو تبادلہ امام محمد رحمہ اللہ کا مذہب ہے اس لیے کہ امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں ثمن واجب ہوتا ہے۔

اگر خارج اور قابض دونوں کے گواہوں نے بیع مع القبض کی شہادت دی تو بالاتفاق شہادت باطل ہوگی، کیوں کہ امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں جمع کرنا معذور ہے، اس لیے کہ دونوں بیع جائز ہیں۔ برخلاف اول کے۔ اور اگر دونوں پینے غیر منقولہ جائداد کے متعلق مؤرخ بیان کیے گئے اور گواہوں نے قبضہ ثابت نہیں کیا اور خارج کی تاریخ (قابض سے) مقدم ہے تو حضرات شیخین رضی اللہ عنہما کے یہاں قابض کے لیے فیصلہ کیا جائے گا اور مسئلہ یوں ہوگا کہ خارج نے پہلے قابض سے مدعی بہ کو خرید پھر اس پر قبضہ کرنے سے پہلے قابض کے ہاتھ اسے بیچ دیا اور بیع قبل القبض حضرات شیخین رضی اللہ عنہما کے یہاں عتقار میں جائز ہے اور امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں خارج کے حق میں فیصلہ ہوگا، کیوں کہ ان کے یہاں قبل القبض عتقار کی بیع بھی جائز نہیں ہے اس لیے بیع خارج ہی کی ملکیت میں باقی رہ گئی۔ اور اگر گواہوں نے قبضہ بھی ثابت کر دیا تو بالاتفاق قابض کے لیے فیصلہ ہوگا، کیوں کہ دونوں قولوں پر دونوں بیع جائز ہیں۔ اور اگر قابض کی تاریخ مقدم ہو تو دونوں صورتوں میں خارج کے لیے فیصلہ کیا جائے گا اور مسئلہ یوں فرض کیا جائے گا کہ قابض نے مدعی بہ کو خرید کر اس پر قبضہ کر لیا پھر اسے خارج سے فروخت کر دیا لیکن بیع اس کے حوالے نہیں کیا یا حوالے کر دیا اور پھر وہ چیز کسی دوسرے سبب سے قابض کے پاس آگئی۔

اللغات:

﴿تہاترت﴾ باطل ہو جائیں گے، ساقط ہو جائیں گی۔ ﴿ذی الید﴾ قابض۔ ﴿لم یسلم﴾ سپرد نہیں کیا۔ ﴿سبق﴾ پہلے ہونا۔ ﴿عقار﴾ غیر منقولہ جائیداد، زمین وغیرہ۔ ﴿اقدام﴾ تیار ہونا، آمادہ ہونا۔ ﴿قصاص﴾ ادلا بادی۔ ﴿وقت﴾ وقت بیان کیا گیا۔

ایک دوسرے سے خریدنے کا دعویٰ:

عبارت میں کئی مسئلے بیان کئے گئے ہیں جن میں سے (۱) پہلا مسئلہ یہ ہے کہ ایک گھر ہے جس کے متعلق زید کہتا ہے کہ میں نے اسے بکر سے خریدا ہے اور بکر کہتا ہے کہ میں نے اسے زید سے خریدا ہے اور دونوں شراء من الاخر پر گواہ بھی پیش کر دیتے ہیں لیکن ان میں سے کسی کی گواہی موقت اور مؤرخ نہیں ہے تو حضرات شیخین رضی اللہ عنہما کے یہاں دونوں پتے باطل ہوں گے اور وہ گھر فی الحال جس مدعی کے پاس ہوگا اسی کے پاس رہے گا اس سے کوئی چھیڑ خانی نہیں کی جائے گی۔ امام محمد رضی اللہ عنہ کے یہاں غیر قابض یعنی خارج کے لیے اس گھر کا فیصلہ کر دیا جائے گا اور مسئلے کی تخریج اس طرح ہوگی کہ قابض نے وہ دار خارج سے خرید کر اس پر قبضہ کر لیا پھر اسی خارج سے قابض نے وہ دار فروخت کر دیا لیکن اس کے قبضہ میں نہیں دیا تو اب قابض سے کہا جائے گا کہ بھائی خارج کی چیز اسے دید و کیوں کہ تمہارا اس پر قبضہ کرنا اس بات کی علامت ہے کہ پہلے تم نے خریدا ہے پھر بعد میں خارج نے خریدا ہے اور بعد والا شراء پہلے کے لیے ناخ بن جاتا ہے لہذا شرافت کے ساتھ خارج کو اس کی خریدی ہوئی چیز دید و۔ اور یہاں یہ نہیں کہا جائے گا کہ پہلے خارج نے خریدا تھا پھر اس نے اسے قابض سے فروخت کر دیا کیوں کہ یہ بیع قبل القبض ہوگی اور بیع قبل القبض جائز نہیں ہے، اس لیے یہ صورت ممکن نہیں ہے۔

ولہما الخ حضرات شیخین رضی اللہ عنہما کی دلیل یہ ہے کہ خارج کا قابض سے شراء اور خریدنے کا اقدام کرنا اس بات کی دلیل ہے کہ مدعی بہ کا اصل مالک بائع یعنی قابض ہے اور چونکہ قابض اور خارج دونوں ایک دوسرے سے شراء کا دعویٰ کر رہے ہیں اس لیے دونوں کا دعویٰ اور بینہ باطل ہوگا جیسے اگر دونوں یہ کہیں کہ اس کا مالک وہ ہے یعنی خارج کہے قابض اس کا مالک ہے اور قابض یا اس کے گواہ کہیں کہ خارج اس کا مالک ہے ”من ترا حاجی بگویم تو مرا حاجی بگو“ اور اس صورت میں دعویٰ اور بینہ باطل ہے، لہذا صورت مسئلہ میں بھی دونوں فریق کے پتے باطل ہوں گے اور مدعی بہ کو قابض کے قبضے میں چھوڑ دیا جائے گا۔

حضرات شیخین رضی اللہ عنہما کی دوسری دلیل یہ ہے کہ سبب اسی وقت معتبر ہوتا ہے جب مفید حکم ہو اور صورت مسئلہ میں سبب مفید حکم نہیں ہے نہ تو خارج کے حق میں اور نہ ہی قابض کے حق میں خارج کے حق میں تو اس وجہ سے مفید حکم نہیں ہے کہ اس کے حق میں شراء ماننے سے بیع السبع قبل القبض لازم آتا ہے جو درست نہیں ہے اور قابض کے حق میں سبب یعنی شراء اس وجہ سے مفید حکم نہیں ہے کہ خارج کے لیے اس مدعی بہ پر قبضہ اور ملکیت ثابت کرنا پڑے گا اور یہ صحیح ہے، کیوں کہ مدعی بہ پر تو خود قابض قابض ہے اس لیے اس کے حق میں صرف سبب شراء کا فیصلہ ہوگا حکم شراء یعنی ملکیت کا فیصلہ نہیں ہوگا اور محض سبب کا فیصلہ مفید نہیں ہے اس لیے درست نہیں ہے اور بہتر فیصلہ یہ ہے کہ تہاتر ہو اور مدعی بہ قابض کے قبضہ میں پڑا رہے۔

(۲) اگر دونوں فریق کے گواہوں نے یہ شہادت دی کہ خارج اور قابض دونوں نے ایک ایک ہزار روپے مدعی بہ کا ثمن اداء کر دیا ہے اور ہر ایک نے وہ رقم دوسرے کے حوالے کر دی ہے تو اگر دونوں ثمن مثلاً جنس اور صفت میں برابر ہوں تو حضرات شیخین

نہیں تھے کے یہاں ایک دوسرے کا ادلا بدلا ہو جائے گا اور امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں اسی صورت میں بھی مقاصد ہوگا جب گواہوں نے ادائیگی ثمن کی شہادت نہ دی ہو، کیوں کہ ان کے شرائط کی شہادت دینے سے ہی ثمن ثابت اور واجب ہو گیا ہے اس لیے مقاصد بھی واجب ہوگا۔ (۳) ولو شهد الفريقان الخ اگر دونوں فریق کے گواہوں نے یہ شہادت دی کہ ہر فریق نے مدعی بہ کو فروخت کیا ہے اور مشتری نے اس پر قبضہ بھی کر لیا ہے تو بالاتفاق شہادت باطل ہوگی، کیوں کہ حضرات شیخین رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں یہ ہر فریق کی طرف سے دوسرے کے حق میں ملک کا اقرار ہے اور یہ باطل ہے اور امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں اس وجہ سے باطل ہے کہ جب دونوں بیع بعد القبض ہے تو ظاہر ہے کہ دونوں بیع درست ہیں مگر چونکہ کسی کی تاریخ واضح نہیں ہے اس لیے کوئی بیع کسی سے اولیٰ بھی نہیں ہے اور دونوں متعارض ہیں، اور فقہ کے ضابطہ اذا تساقتا تعارضاً کی وجہ سے باطل ہیں۔ اس کے برخلاف پہلی صورت میں یعنی جب گواہوں نے صرف بیع و شرائط کی شہادت دی اور قبضہ کا تذکرہ نہیں کیا تو امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں خارج کے لیے فیصلہ ہوگا جیسا کہ مسئلہ نمبر ۱ کے ذیل میں اس کی تخریج اور تشریح آچکی ہے۔

(۴) وإن وقعت الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ گواہوں نے اس بات کی شہادت دی کہ ہر فریق نے ایک دوسرے سے فلاں فلاں تاریخ کو یہ عقار فروخت کیا ہے اور قبضہ کے متعلق شہود نے کوئی صراحت نہیں کی۔ لیکن خارج کے بیع کی تاریخ قابض کی تاریخ سے مقدم ہے تو حضرات شیخین رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں مدعی بہ قابض کا ہوگا اور مسئلہ کی تخریج اس طرح ہوگی کہ خارج نے پہلے وہ زمین قابض سے خریدی پھر اس پر قبضہ کرنے سے پہلے ہی اسے قابض کے ہاتھ بیچ دی ہے لہذا اب خارج قابض کو وہ زمین واپس کرے گا اور ایسا ممکن بھی ہے کیوں کہ حضرات شیخین رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں بیع العقار قبل القبض درست اور جائز ہے اور امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں وہ عقار خارج کی ہوگی کیوں کہ ان کے یہاں قبل القبض عقار کی بیع بھی درست نہیں ہے۔

اور اگر گواہوں نے بیع مع القبض کی شہادت دی تو اب سب کے یہاں قابض کے حق میں فیصلہ ہوگا کیوں کہ قبضہ ہونے کی وجہ سے امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں بھی بیع جائز ہے اور چونکہ خارج کی تاریخ شراء مقدم ہے اس لیے لامحالہ وہ بعد میں فروخت کرنے والا ہوگا اور اس پر بیع کی تسلیم لازم ہوگی۔

اس کے برخلاف اگر قابض کی تاریخ شراء مقدم ہو تو دونوں صورتوں میں خارج کے حق میں فیصلہ ہوگا یعنی خواہ شہود قبضہ کی شہادت دیں یا نہ دیں بہر دو صورت فیصلہ خارج ہی کے حق میں ہوگا اور مسئلہ کی تخریج اس طرح ہوگی کہ قابض نے پہلے مدعی بہ خارج سے خرید کر اس پر قبضہ کیا پھر اس نے خارج کے ہاتھ اسے بیچ دیا لیکن بیع اس کے حوالے نہیں کیا یا اسے دیا تو مگر پھر عاریت یا اجارہ کی وجہ سے وہ بیع اس کے پاس آگئی تھی لہذا اسے چاہئے کہ اب وہ بیع خارج کے حوالے کر دے۔

قَالَ وَإِنْ أَقَامَ أَحَدُ الْمُدْعَيْنِ شَاهِدَيْنِ وَالْآخَرُ أَرْبَعَةً فَهُمَا سَوَاءٌ، لِأَنَّ شَهَادَةَ كُلِّ شَاهِدَيْنِ عِلَّةٌ تَامَةٌ كَمَا فِي حَالَةِ الْإِنْفِرَادِ، وَالتَّرْجِيحُ لَا يَفْعُلُ بِكَثْرَةِ الْعِلَلِ بَلْ بِقُوَّةِ فِيهَا عَلَى مَا عَرَفَ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر ایک مدعی نے دو گواہ پیش کیا اور دوسرے نے چار گواہ پیش کر دیا تو بھی دونوں برابر ہوں گے، اس لیے کہ ہر دو گواہوں کی گواہی علت تامہ ہے جیسے حالت افراد میں دو کی شہادت علت تامہ ہے اور علت کی زیادتی سے ترجیح نہیں ہوتی

بلکہ علت میں قوت کی بنا پر ترجیح ہوتی ہے جیسا کہ معلوم ہو چکا ہے۔

اللغات:

﴿علتہ تامۃ﴾ پورا سبب۔

گواہوں کی کثرت و قلت کا ثبوت دعویٰ پر اثر:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر قابض اور خارج میں سے ایک نے چار لوگوں سے گواہی دلوائی اور دوسرے نے دو ہی آدمیوں سے گواہی دلوائی اور سارے گواہ عدالت وغیرہ میں برابر ہیں تو چار والے کو دو والے پر فوقیت اور فضیلت نہیں ہوگی، اس لیے کہ شہادت کا اصل نصاب دو ہے اور یہ نصاب دونوں طرف موجود ہے، لہذا جس طرح انفرادی حالت میں یعنی ایک مدعی کی طرف سے دو مردوں کی شہادت علت تامہ ہے اسی طرح اجتماعی حالت میں بھی دو کی شہادت علت تامہ ہوگی اور کثرت شہود وجہ ترجیح نہیں بنے گی، ہاں شہود کی قوت وجہ ترجیح بنے گی مثلاً ایک کے گواہ مستور الحال ہوں اور دوسرے کے گواہ ظاہر العدالت ہوں تو عادل گواہ مستور الحال گواہوں سے مقدم ہوں گے۔ یہی فقہ کا ضابطہ اور قاعدہ ہے۔

قَالَ وَإِذَا كَانَتْ دَارُ فِي يَدِ رَجُلٍ إِدْعَاهَا اِثْنَانِ أَحَدُهُمَا جَمِيعُهَا وَالْآخَرُ نِصْفُهَا وَأَقَامَا الْبَيِّنَةَ فَلِصَاحِبِ الْجَمِيعِ ثَلَاثَةُ أَرْبَاعِهَا وَلِصَاحِبِ النِّصْفِ رُبُعُهَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُمَا اللَّهُ إِعْتِبَارًا بِطَرِيقِ الْمُنَازَعَةِ، فَإِنَّ صَاحِبَ النِّصْفِ لَا يَنَازِعُ الْآخَرَ فِي النِّصْفِ فَسَلَّمَ لَهُ بِلَا مُنَازَعٍ وَاسْتَوَتْ مُنَازَعَتُهُمَا فِي النِّصْفِ الْآخَرِ فَنِصْفُ بَيْنَهُمَا وَقَالَ هِيَ بَيْنَهُمَا أَثْلَاثًا فَاعْتَبَرَ طَرِيقَ الْعَوْلِ وَالْمُضَارَبَةِ فَصَاحِبُ الْجَمِيعِ يَضْرِبُ بِكُلِّ حَقِّهِ سَهْمَيْنِ وَصَاحِبُ النِّصْفِ بِسَهْمٍ وَاحِدٍ فَيُقْسَمُ أَثْلَاثًا وَلِهَذَا الْمُسَالَةَ نَظَائِرٌ وَأَضْدَادٌ لَا يَحْتَمِلُهَا هَذَا الْمُخْتَصَرُ وَقَدْ ذَكَرْنَا فِي الزِّيَادَاتِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی شخص کے پاس کوئی دار ہو اور دو لوگ اس کے دعوے دار ہوں ایک شخص پورے کا مدعی ہو اور دوسرا نصف کا مدعی ہو اور دونوں نے بینہ پیش کر دیا تو صاحب جمع کے لیے تین چوتھائی ہوں گے اور نصف والے کے لیے ایک ربع ہوگا۔ یہ حکم امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ کے یہاں ہے اور یہ منازعت پر قیاس کیا گیا ہے، چنانچہ نصف کا مدعی نصف میں دوسرے کا مقابل نہیں ہے، اس لیے صاحب جمع کے لیے یہ نصف بدون منازعت صحیح سالم ہے، اور نصف آخر میں دونوں کا دعویٰ برابر ہے لہذا اسے ان کے مابین آدھا آدھا کر دیا جائے گا۔ حضرات صاحبین رحمہم فرماتے ہیں کہ وہ دار ان کے مابین دو اور ایک یعنی تین تہائی کے حساب سے تقسیم کیا جائے گا، اور انھوں نے اس کو عول اور مضاربہ پر قیاس کیا ہے لہذا مدعی جمع اپنا پورا حق دو حصوں میں کر کے لے لے اور مدعی نصف اپنے حق کو ایک حصے میں کر کے لے لے اور تین تہائی سے تقسیم کر لیں۔ اس مسئلے کے اور بھی بہت سے اضداد و امثال و نظائر ہیں جنہیں اس مختصر کتاب میں بیان نہیں کیا جاسکتا اور ہم نے زیادات میں انھیں بیان کر دیا ہے۔

اللغات:

﴿ید﴾ قبضہ۔ ﴿سلم﴾ سپرد کر دیا۔ ﴿نصف﴾ آدھا کیا جائے گا۔ ﴿سہم﴾ حصہ۔

گواہوں کے مکمل ہونے کی صورت میں فیصلے کی صورت:

مسئلہ یہ ہے کہ ایک گھر ہے جو سلمان کے قبضے میں ہے اور نعمان یہ دعویٰ کر رہا ہے کہ یہ گھر پورا میرا ہے اور سلیم یہ کہتا ہے کہ اس میں آدھا میرا ہے تو امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں بطریق منازعت اس کی تقسیم ہوگی اور اس دار کے چار حصے کر کے مدعی جمیع کو تین چوتھائی اور مدعی نصف کو ایک چوتھائی دیا جائے گا، اس لیے کہ ایک شخص کل کا مدعی ہے اور دوسرا نصف کا تو نصف والا نصف رہے گا اور دونوں کا جھگڑا دوسرے نصف میں رہے گا اس لیے اس نصف کے دو حصے کیے جائیں گے اور ایک ایک حصہ دونوں میں تقسیم کیا جائے گا جس سے مدعی جمیع کے پاس تین چوتھائی جمع ہوں گے اور مدعی نصف کے حصے میں ایک چوتھائی جمع ہوگا۔

اور حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم کے یہاں ان کے مابین عول اور مضاربہ کے طریقے پر تقسیم ہوگی، کیوں کہ عول کی طرح یہاں بھی مخرج کم ہے اور حصے دار زائد ہیں اس لیے صحیح اور کسر کے بغیر تقسیم کے لیے ایک ایسے عدد کی ضرورت درکار ہے جو کامل نصف رکھتا ہو اور چونکہ اس سلسلے میں سب سے اقل عدد دو ہے جس کا نصف کامل ایک ہے لہذا مدعی جمیع اپنا حصہ دو سے ضرب دے گا اور مدعی نصف ایک سے جس کا حاصل ضرب ۳ ہوگا اور اس میں سے مدعی جمیع ۲ حصے لے گا اور مدعی نصف ایک حصہ لے گا اس اعتبار سے یہ تقسیم اثباتاً ہوگی۔ صاحب ہدایہ رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں کہ اس مسئلے کی اور بھی بہت سی نظیریں اور مثالیں ہیں جنہیں ہدایہ جی مختصر کتاب میں بیان کرنا ممکن نہیں ہے۔ ہم نے زیادات میں انہیں قلم بند کر دیا ہے لہذا جسے مزید طلب ہو وہ زیادات دیکھ لے۔

قَالَ وَلَوْ كَانَ فِي أَيْدِيهِمَا سَلَمٌ لَصَاحِبِ الْجَمِيعِ نَصْفُهَا عَلَى وَجْهِ الْقَضَاءِ وَنَصْفُهَا لَا عَلَى وَجْهِ الْقَضَاءِ، لِأَنَّهُ خَارِجٌ فِي النِّصْفِ فَيَقْضَى بَيْنَتِهِ وَالنِّصْفُ الَّذِي فِي يَدَيْهِ صَاحِبُهُ لَا يَدْعُوهُ، لِأَنَّ مَدْعَاهُ النِّصْفَ وَهُوَ فِي يَدِ سَالِمٍ لَهُ وَلَوْ لَمْ يَنْصَرِفْ إِلَيْهِ دَعْوَاهُ كَانَ ظَالِمًا بِمَا سَاكَبَهُ وَلَا قَضَاءَ بَدُونِ الدَّعْوَى فَيُتْرَكُ فِي يَدِهِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر داران دونوں مدعیوں کے قبضہ میں ہو تو مدعی جمیع کو نصف بطور قضاء دیا جائے گا اور نصف بدون قضاء دیا جائے گا، اس لیے کہ غیر مقبوضہ نصف کے متعلق وہ خارج ہے، لہذا اس کے متعلق اس کے بینہ پر فیصلہ ہوگا اور وہ نصف جو اس کے قبضے میں ہے اس کا شریک اس نصف کا مدعی نہیں ہے، کیوں کہ اس کا دعویٰ صرف نصف میں ہے اور وہ نصف اس کے قبضے میں سالم ہے اور اگر اس کا دعویٰ اس نصف کی طرف نہیں پھیرا جائے گا تو وہ اسے روک کر ظلم کرنے والا ہوگا اور دعوے کے بغیر کوئی فیصلہ نہیں ہوتا لہذا وہ نصف مدعی جمیع کے قبضہ میں بدون قضاء چھوڑ دیا جائے گا۔

اللغات:

﴿يقضى﴾ فیصلہ کیا جائے گا۔ ﴿إمساک﴾ روکے رکھنا۔

مذکورہ بالا مسئلہ کی ایک اور صورت:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر متنازعہ فیہ مکان دونوں مدعیوں کے قبضے میں ہو اور ان میں سے ایک مدعی پورے کا دعویٰ دار ہو اور دوسرا نصف کا دعویٰ دار ہو تو پورے مکان پر مدعی جمیع ہی کا سکہ چلے گا، یعنی نصف اول تو اسے قضاء دیا جائے گا، اور نصف آخر اسے بدون قضاء دیدیا جائے گا، کیوں کہ ایک نصف پر وہ قابض ہے اور ایک پر قابض نہیں ہے لہذا جس پر وہ قابض نہیں ہے اس کے متعلق تو اس کا بینہ مقبول اور معتبر ہوگا۔ اور وہ نصف جس پر مدعی جمیع قابض ہے، اس کا شریک اس نصف کا مدعی نہیں ہے، کیوں کہ شریک تو نصف ہی دار کا مدعی ہے اور وہ اس کے پاس موجود ہے اور خود مدعی جمیع کا نصف اس کے پاس موجود ہے لہذا شریک ثانی یعنی مدعی نصف مدعی جمیع کے نصف سے کوئی چھیڑ چھاڑ نہیں کر رہا ہے اس لیے یہ نصف بلا منازعہ اور بلا قضاء اس کے پاس رہے گا اور جو نصف مدعی نصف کے قبضے میں ہے اس کے متعلق مدعی جمیع خارج ہے لہذا اس سلسلے میں اس کا بینہ مقبول ہوگا اور اس کا بھی اسی مدعی جمیع کے حق میں فیصلہ ہوگا اس اعتبار سے ایک نصف اسے قضاء ملے گا اور دوسرے اسے بدون قضاء ملے گا۔

قَالَ وَإِذَا تَنَازَعَا فِي ذَابَةِ وَأَقَامَ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا بَيِّنَةً أَنَّهُمَا تَنَجَّتْ عَنْدَهُ وَذَكَرَا تَارِيخًا وَسَنَ الدَّابَّةِ يُوَافِقُ أَحَدُ التَّارِيخَيْنِ فَهُوَ أَوْلَى، لِأَنَّ الْحَالَ تَشْهَدُ لَهُ فَيَتَرَجَّحُ، وَإِنْ كَانَ أَشْكَلَ ذَلِكَ كَانَتْ بَيْنَهُمَا لِأَنَّهُ سَقَطَ التَّوَقُّيْتُ فَصَارَ كَأَنَّهُمَا لَمْ يَذْكُرَا تَارِيخًا، وَإِنْ خَالَفَ سَنَ الدَّابَّةِ الْوَقْتَيْنِ بَطَلَتِ الْبَيِّنَتَانِ كَذَا ذَكَرَهُ الْحَاكِمُ الشَّهِيدُ رَحِمَهُ اللَّهُ عَلَيْهِ، لِأَنَّهُ ظَهَرَ كَذَبَ الْفَرِيقَيْنِ فَتَرَكْتُ فِي يَدِ مَنْ كَانَتْ فِي يَدِهِ، قَالَ وَإِذَا كَانَ الْعَبْدُ فِي يَدِ رَجُلٍ أَقَامَ رَجُلَانِ عَلَيْهِ الْبَيِّنَةَ أَحَدُهُمَا بِغَضَبٍ وَالْآخَرُ بِوَدِيعَةٍ فَهُوَ بَيْنَهُمَا لَا يَسْتَوَانِهُمَا فِي الْإِسْتِحْقَاقِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی دابہ کے متعلق دو لوگوں نے جھگڑا کیا اور ان میں سے ہر ایک نے اس بات پر بینہ پیش کر دیا کہ یہ دابہ میرے پاس پیدا ہوا ہے اور دونوں نے تاریخ بھی بیان کر دی اور دابہ کی عمر ان میں سے ایک کی تاریخ سے ملتی جلتی ہے تو اسی کا بینہ مقدم ہوگا (جس کی تاریخ عمر دابہ سے ہم آہنگ ہوگی) کیوں کہ ظاہر حال اس کے حق میں شاہد ہے لہذا اس کا دعویٰ رائج ہو جائے گا۔ اور اگر یہ موافقت مشکل ہو تو وہ دابہ دونوں میں مشترک ہوگا اس لیے کہ تاریخ سے اس کی تعیین ساقط ہوگئی تو یہ ایسا ہو گیا گویا کہ انھوں نے کوئی تاریخ ہی نہیں بیان کی۔ اور اگر دابہ کی عمر دونوں تاریخوں سے میل نہ کھاتی ہو تو دونوں بیٹے باطل ہو جائیں گے۔ حاکم شہید رحمہ اللہ نے اسی طرح بیان کیا ہے اس لیے کہ فریقین کا جھوٹ اجاگر ہو گیا لہذا وہ دابہ قابض کے قبضہ میں چھوڑ دیا جائے گا۔

فرماتے ہیں کہ اگر کسی کے قبضہ میں غلام ہو اور دو لوگ اس پر بینہ پیش کر دیں ایک غصب کا اور دوسرا ودیعت کا تو وہ غلام ان کے مابین مشترک ہوگا کیوں کہ وہ دونوں سبب استحقاق میں برابر ہیں۔

اللغات:

﴿دابہ﴾ سواری کا جانور۔ ﴿تنتجت﴾ پیدا ہوئی ہے۔ ﴿سن﴾ عمر، تاریخ پیدائش۔ ﴿اشکل﴾ مبہم ہو، اشکال والی ہو۔ ﴿غصب﴾ زبردستی کا قبضہ۔

جانور کی ملکیت میں اختلاف کے وقت جانور کی عمر کا اندازہ:

مسئلہ یہ ہے کہ ایک دابہ ہے جو سلیم کے قبضہ میں ہے اور نعمان اور سلمان دونوں اس بات کا دعویٰ کر رہے ہیں کہ یہ میرا ہے اور میرے مملوکہ جانور سے میرے پاس پیدا ہوا ہے، اس سلسلے میں انھوں نے تاریخ پیدائش بھی بیان کر دی تو یہ دیکھا جائے گا کہ دابہ کی عمر ان میں سے کسی کی بیان کردہ تاریخ سے ہم آہنگ ہے یا نہیں ہے؟ اگر کسی کی تاریخ سے ہم آہنگ ہے تو اسی کے حق میں دابہ کا فیصلہ کر دیا جائے گا کیوں کہ ظاہر حال اس کے حق میں شاہد ہے لہذا فقہ کے ضابطہ ”اَنْ مِنْ سَاعِدِہ الظَّاهِرُ فَالْقَوْلُ قَوْلُہ“ کے تحت یہ دابہ اسی کا ہوگا۔ اور اگر عمر مدعیوں کی بیان کردہ تاریخوں میں سے کسی تاریخ میں ہم آہنگی اور موافقت معذور ہو تو وہ دابہ دونوں کے مابین مشترک ہوگا، اس لیے کہ جب تاریخ اور عمر دابہ میں موافقت ناممکن ہے تو تاریخ کا ذکر اور عدم ذکر برابر ہوگا اور دابہ دونوں کے مابین مشترک ہوگا۔

وَاِنْ خَالَفَ الْخِیَ فرماتے ہیں کہ اگر دابہ کی عمر دونوں مدعیوں کے بتائے ہوئے وقت اور تاریخ کے موافق نہ ہو بلکہ تاریخ اور عمر میں لمبا فرق ہو تو دونوں کا دعویٰ اور مقدمہ خارج کر دیا جائے گا اور سردست دابہ جس کے قبضہ میں ہوگا اسی کے پاس اسے رکھا جائے گا۔ حاکم شہید کا یہی فتویٰ ہے اور یہی صحیح ہے (بنایہ: ۵۰۶/۸) کیوں کہ اب دونوں مدعیوں کا جھوٹ واضح ہو گیا ہے اور ان کی بد نیتی کھل کر سامنے آ گئی ہے اس لیے انھیں باہر کا راستہ دکھایا جائے گا۔

قَالَ وَاِذَا كَانَ الْعَبْدُ الْخِیَ مسئلہ یہ ہے کہ ایک غلام پر زید قابض ہے مگر کہتا ہے کہ یہ میرا ہے اور زید نے میرے پاس سے اسے غصب کیا ہے۔ راشد کہتا ہے کہ یہ میرا ہے اور میں نے زید کے پاس اسے بطور ودیعت رکھا تھا اور دونوں نے اپنے اپنے دعوے پر بینہ بھی پیش کر دیا تو وہ غلام ان کے مابین مشترک ہوگا، کیوں کہ جب مودِع مودِع کی بات کا انکار کر دے گا تو وہ بھی غاصب شمار ہوگا اور اس حوالے سے دونوں کا دعویٰ غصب پر مبنی ہوگا لہذا دونوں سبب استحقاق میں برابر ہوں گے اور جب سبب استحقاق میں مساوی ہوں گے تو نفس استحقاق میں بھی مساوات اور مماثلت ہوگی۔



فصل فی التنازع بالأيدي

یہ فصل قبضہ کے حوالے سے منازعت کرنے کے بیان میں ہے

اس سے پہلے بینہ کے ذریعہ تحصیل ملک کا بیان تھا اور اب قبضہ کے ذریعے تحصیل ملک کا بیان ہے اور ظاہر ہے کہ بینہ قبضہ سے اقویٰ دلیل ہے اس لیے اسے قبضہ پر مقدم کیا گیا ہے۔ (بنایہ: ۵۰۶/۸)

قَالَ وَإِذَا تَنَازَعَا فِي دَابَّةٍ أَحَدُهُمَا رَاكِبًا وَالْآخَرُ مُتَعَلِّقٌ بِلِجَامِهَا فَالرَّاكِبُ أَوْلَىٰ لِأَنَّهُ تَصَرَّفَهُ أَظْهَرُ فَإِنَّهُ يَخْتَصُّ بِالْمِلْكِ وَكَذَا إِذَا كَانَ أَحَدُهُمَا رَاكِبًا فِي السَّرَجِ وَالْآخَرُ رَدِيْقُهُ فَالرَّاكِبُ فِي السَّرَجِ أَوْلَىٰ، بِخِلَافِ مَا إِذَا كَانَا رَاكِبَيْنِ حَيْثُ تَكُونُ بَيْنَهُمَا لِاسْتَوَانِهِمَا فِي التَّصَرُّفِ وَكَذَا إِذَا تَنَازَعَا فِي بَعِيرٍ وَعَلَيْهِ حَمْلٌ لِأَحَدِهِمَا وَلِلْآخَرِ كَوْزٌ مُّعَلَّقٌ فَصَاحِبُ الْحَمْلِ أَوْلَىٰ لِأَنَّهُ هُوَ الْمُتَصَرِّفُ وَكَذَا إِذَا تَنَازَعَا فِي قِمِيصٍ أَحَدُهُمَا لَابِسُهُ وَالْآخَرُ مُتَعَلِّقٌ بِكُمِّهِ فَالْلابِسُ أَوْلَىٰ لِأَنَّهُ أَظْهَرُ هُمَا تَصَرَّفَا، وَلَوْ تَنَازَعَا فِي بَسَاطٍ أَحَدُهُمَا جَالِسٌ عَلَيْهِ وَالْآخَرُ مُتَعَلِّقٌ بِهِ فَهُوَ بَيْنَهُمَا مَعْنَاهُ لَا عَلَىٰ طَرِيقِ الْقَضَاءِ لِأَنَّ الْقَعُودَ لَيْسَ بِيَدٍ عَلَيْهِ فَاسْتَوِيَا، قَالَ وَإِذَا كَانَ ثَوْبٌ فِي يَدِ رَجُلٍ وَطَرَفٌ مِنْهُ فِي يَدِ آخَرَ فَهُوَ بَيْنَهُمَا نِصْفَانِ، لِأَنَّ الزِّيَادَةَ مِنْ جِنْسِ الْحُجَّةِ فَلَا يُوْجِبُ زِيَادَةً فِي الْإِسْتِحْقَاقِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی دابہ کے متعلق دو لوگوں نے اس طرح منازعہ کیا کہ ان میں ایک سوار ہو اور دوسرا شخص اس کی لگام پکڑے ہوئے ہو تو سوار اس کا زیادہ مستحق ہوگا، کیوں کہ اس کا تصرف زیادہ ہے اس لیے کہ رکوب ملکیت کے ساتھ مختص ہے۔ ایسے ہی اگر ایک شخص زین میں سوار ہو اور دوسرا اس کا ردیف ہو تو زین میں سوار شخص اولیٰ ہوگا۔ برخلاف اس صورت کے جب دونوں زین پر سوار ہوں تو وہ دابہ ان دونوں میں مشترک ہوگا، اس لیے کہ دونوں تصرف میں برابر ہیں۔ ایسے ہی اگر کسی اونٹ کے متعلق اس حال میں دو لوگوں نے اختلاف کیا کہ اس پر ان میں سے ایک کا بوجھ لدا ہوا تھا اور دوسرے کا اس پر پانی کا کوزہ تھا تو جس کا بوجھ ہوگا وہ مقدم ہوگا، کیوں کہ وہی متصرف سمجھا جائے گا۔

اسی طرح اگر کسی قیص کے متعلق دو لوگوں نے جھگڑا کیا ایک شخص اسے پہنے ہوئے ہو اور دوسرا شخص اس کی آستین پکڑے ہوئے ہو تو لابس اولیٰ ہوگا، کیوں کہ اس کا تصرف زیادہ ہے۔ اگر دو لوگوں نے کسی بستر کے متعلق اختلاف کیا اور ان میں سے ایک اس پر بیٹھا ہو اور دوسرا اسے پکڑے ہوئے ہو تو وہ بستر ان میں مشترک ہوگا یعنی قضاء مشترک نہیں ہوگا کیوں کہ بیٹھنا اس پر قبضہ کی دلیل نہیں ہے، اس لیے دونوں برابر ہوں گے۔

فرماتے ہیں کہ اگر ایک شخص کی ملکیت میں کوئی کپڑا ہو اور اس کا ایک کنارہ دوسرے کے قبضہ میں ہو تو وہ کپڑا ان کے مابین آدھا آدھا تقسیم ہوگا اس لیے کہ جو زیادتی ہے وہ دلیل ہی کی جنس سے ہے، لہذا یہ زیادتی زیادتی استحقاق کی موجب نہیں ہوگی۔

اللغات:

﴿راکب﴾ سوار۔ ﴿لحام﴾ عنان، لگام، باگ۔ ﴿سرج﴾ زین۔ ﴿ردیف﴾ پیچھے بیٹھنے والا۔ ﴿بعیر﴾ اونٹ۔ ﴿حمل﴾ بوجھ۔ ﴿کوز﴾ چھگل، پانی کا برتن۔ ﴿کُم﴾ آستین۔ ﴿بساط﴾ بچھونا، بستر۔ ﴿قعود﴾ بیٹھنا۔
قبضہ کا تحقق کیسے ہوگا:

عبارت میں قبضہ اور اولیت قبضہ سے متعلق کئی مسائل مذکور ہیں:

(۱) دو لوگوں نے ایسے دابہ اور سواری کے متعلق اختلاف کیا کہ ان میں سے ایک اس پر سوار ہے اور دوسرا اس کی لگام پکڑے ہوئے ہے اور دونوں کہتے ہیں کہ یہ دابہ میرا ہے لیکن گواہ کسی کے پاس نہیں ہیں تو یہاں راکب کا حق میں فیصلہ ہوگا، کیوں کہ عموماً اس طرح کی سواری مالک ہی کیا کرتا ہے اور اس کا غلام سواری کی تکمیل پکڑے رہتا ہے، لہذا راکب کا تصرف لگام پکڑنے والے کے تصرف پر غالب ہوگا اور راکب ہی مستحق دابہ ہوگا۔

(۲) اگر ان میں سے ایک گھوڑے کی زین پر سوار ہو اور دوسرا اس کے پیچھے بیٹھا ہوا ہو تو جو شخص زین پر سوار ہوگا اس کا تصرف زیادہ ہوگا اور وہی مستحق دابہ ہوگا۔ ہاں اگر دونوں زین پر سوار ہوں تو ان کا تصرف برابر ہوگا اور وہ دابہ ان کے مابین مشترک ہوگا۔

(۳) ایک اونٹ کے متعلق دو لوگوں نے یہ دعویٰ کیا کہ یہ میرا ہے اور ان میں سے ایک شخص اس پر اپنا سامان لا دے ہوئے ہے اور دوسرا شخص اپنے پانی کا مشکیزہ لٹکائے ہوئے ہے تو یہاں سامان لا دینے والا اونٹ کا مستحق ہوگا۔ اس لیے کہ اس کا تصرف زیادہ ہے۔ باقی مسائل کی تشریح واضح ہے۔

قال وإذا كان ثوب الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر کوئی شخص کسی کپڑے پر قابض ہو اور اس کپڑے کا ایک کنارہ دوسرے کے قبضہ میں ہو تو وہ کپڑا دونوں کے مابین مشترک ہوگا، کیوں کہ دونوں کے دونوں کپڑے پر قابض ہیں فرق صرف اتنا ہے کہ ایک شخص کا قبضہ زیادہ ہے، لیکن چونکہ یہ زیادتی قبضہ ہی کی جنس سے ہے اور قبضہ دوسرے کے حق میں بھی موجود ہے لہذا اس سے استحقاق تو ثابت ہوگا مگر اس میں زیادتی ثابت نہیں ہوگی۔

قَالَ وَإِذَا كَانَ الصَّبِيُّ فِي يَدِ رَجُلٍ وَهُوَ يَعْبُرُ عَنْ نَفْسِهِ فَقَالَ أَنَا حُرٌّ فَأَلْقُوهُ قَوْلُهُ، لِأَنَّهُ فِي يَدِ نَفْسِهِ، وَلَوْ قَالَ أَنَا عَبْدُهُ لَفُلَانٍ فَهُوَ عَبْدٌ لِلَّذِي فِي يَدِهِ، لِأَنَّهُ أَقْرَبُ بَأْنَهُ لَا يَدُلُّهُ حَيْثُ أَقْرَبَ بِالرَّقِّ، وَإِنْ كَانَ لَا يَعْبُرُ عَنْ نَفْسِهِ فَهُوَ

عَبْدٌ لِلَّذِي هُوَ فِي يَدِهِ، لِأَنَّهُ لَا يَدُّ لَهُ عَلَى نَفْسِهِ لِمَا كَانَ لَا يُعْبَرُ عَنْهَا وَهُوَ بِمَنْزِلَةِ مَتَاعٍ، بِخِلَافِ مَا إِذَا كَانَ يُعْبَرُ فَلَوْ كَبَّرَ وَادَّعَى الْحُرِّيَّةَ لَا يَكُونُ الْقَوْلُ قَوْلَهُ لِأَنَّهُ ظَهَرَ الرِّقُّ عَلَيْهِ فِي حَالِ صِغَرِهِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی شخص کے قبضہ میں کوئی بچہ ہو اور وہ اپنی ترجمانی کر سکتا ہو اور وہ یہ کہے کہ میں آزاد ہوں تو اس کی بات معتبر ہوگی اس لیے کہ وہ اپنی ذات کا مالک ہے۔ اور اگر اس نے یہ کہا کہ میں فلاں کا غلام ہوں تو وہ اس شخص کا غلام ہوگا تو وہ اسی شخص کا غلام ہوگا جو اس پر قابض ہوگا کیوں کہ اس نے رقیّت کا اقرار کر کے یہ اقرار کر لیا ہے کہ اس کا ذاتی قبضہ نہیں ہے۔ اور اگر وہ بچہ اپنی ترجمانی نہ کر سکتا ہو تو وہ اس کا غلام ہوگا جس کے قبضہ میں ہوگا، اس لیے کہ اس کا اپنی ذات پر قبضہ نہیں ہے کیوں کہ وہ اپنی ترجمانی پر قادر نہیں ہے اور وہ سامان کے حکم میں ہے۔ برخلاف اس صورت کے جب وہ اپنی ترجمانی کرنے پر قادر ہو پھر اگر وہ بچہ بڑا ہو کر اپنی آزادی کا دعویٰ کرے تو اس کی بات معتبر نہیں ہوگی، کیوں کہ اس کی صغر سنی میں اس پر رقیّت طاری ہو چکی ہے۔

اللغات:

﴿يعبر عن نفسه﴾ اظہار مافی الضمیر کر سکتا ہو، بات کر سکتا ہو۔ ﴿رق﴾ غلامی، ملوک ہونا۔ ﴿کبر﴾ بڑا ہو گیا۔

غلام کا آزاد ہونے کا دعویٰ:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی کے قبضہ میں کوئی بچہ ہو اور وہ اپنی ترجمانی پر قادر ہو لیکن ایک شخص یہ دعویٰ کرے کہ یہ میرا غلام ہے اور وہ بچہ کہے انا حرم میں تو آزاد ہوں تو اسی کی بات معتبر ہوگی اور وہ آزاد شمار ہوگا، لہذا وہ اپنے نفس کا مالک اور اس پر قابض ہوگا اور قابض کی بات معتبر ہوتی ہے اس لیے اس کی بھی بات معتبر ہوگی۔ اور اگر وہ بچہ یہ کہے کہ میں فلاں کا غلام ہوں اور فلاں اس پر قابض نہ ہو تو وہ فلاں کا غلام نہیں ہوگا بلکہ قابض کا غلام ہوگا۔ اس لیے کہ اس نے یہ اقرار کر لیا ہے کہ اپنی ذات پر میرا قبضہ نہیں ہے لہذا جو اس پر قابض ہے وہی اس کا مالک ہوگا۔

اور اگر وہ بچہ اپنی ترجمانی پر قادر نہ ہو تو اس صورت میں بھی وہ قابض کا غلام شمار ہوگا۔ اب اگر وہ بچہ بڑا ہو کر اپنی حریت اور آزادی کا دعویٰ کرتا ہے تو اس کا یہ دعویٰ معتبر نہیں ہوگا، کیوں کہ بچپن میں اس پر رقیّت طاری ہو چکی ہے اور قابضہ کی ملکیت ثابت ہو گئی ہے، اس لیے بلا دلیل نہ تو رقیّت ختم ہوگی اور نہ ہی ملکیت زائل ہوگی۔

قَالَ وَإِذَا كَانَ الْحَائِطُ لِرَجُلٍ عَلَيْهِ جَذُوعٌ أَوْ مُتَّصِلٌ بِنَانِهِ وَلِلْآخَرِ هَرَاوِيٌّ فَهُوَ لِصَاحِبِ الْجَذُوعِ وَالْإِتِّصَالِ، وَالْهَرَاوِيٌّ لَيْسَتْ بِشَيْءٍ، لِأَنَّ صَاحِبَ الْجَذُوعِ صَاحِبُ اسْتِعْمَالٍ وَالْآخَرُ صَاحِبُ تَعَلُّقٍ فَصَارَ كَذَابَةٌ تَنَازَعًا فِيهَا وَلَا حِدَهُمَا عَلَيْهَا حَمْلٌ وَلِلْآخَرِ كُوزٌ مُعَلَّقٌ، وَالْمُرَادُ بِالْإِتِّصَالِ مُدَاخِلَةٌ لَبَنُ جِدَارِهِ فِيهِ وَلَبَنُ هَذَا فِي جِدَارِهِ وَقَدْ يُسَمَّى إِتِّصَالُ تَرْبِيعٍ، وَهَذَا شَاهِدٌ ظَاهِرٌ لِصَاحِبِهِ لِأَنَّ بَعْضَ بِنَانِهِ عَلَى بَعْضِ هَذَا الْحَائِطِ، وَقَوْلُهُ الْهَرَاوِيٌّ لَيْسَتْ بِشَيْءٍ يَدُلُّ عَلَى أَنَّهُ لَا اِعْتِبَارَ لِلْهَرَاوِيٍّ أَصْلًا وَكَذَا الْبَوَارِيٌّ، لِأَنَّ الْحَائِطَ

لَا يَنْبَغِي لَهُمَا أَصْلًا حَتَّى لَوْ تَنَازَعَا فِي حَائِطٍ وَلَا حِدَهُمَا عَلَيْهِ هَرَاوِيٌّ وَلَيْسَ لِلْآخِرِ عَلَيْهِ شَيْءٌ فَهُوَ بَيْنَهُمَا.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی شخص کی دیوار پر شہتیر ہو یا دیوار اس کی عمارت سے متصل ہو اور اس پر دوسرے کے تختے لگے ہوں تو وہ دیوار شہتیر اور اتصال والے کی ہوگی۔ اور تختوں کا اعتبار نہیں ہوگا کیوں کہ شہتیر والا اس دیوار کو استعمال کرنے والا ہے اور دوسرا شخص تعلق والا ہے تو یہ ایسا ہو گیا جیسے ایک دابہ کے متعلق دو لوگوں نے اختلاف کیا اور ان میں سے ایک کا دابہ پر سامان ہو اور دوسرے کا کوزہ ہو۔ اور اتصال کا مطلب یہ ہے کہ اس شخص کی دیوار کی اینٹیں دیوار کی اینٹوں میں لگائی گئی ہوں اور اس اتصال کو ”اتصال تربیع“ بھی کہا جاتا ہے یہ اتصال مالک تعمیر کے حق میں ظاہری گواہ ہوتا ہے اس لیے کہ مالک عمارت کی کچھ عمارت اس دیوار کے کچھ حصے میں داخل ہوتی ہے۔ اور ماتن کا قول المہر اوی لیست بشی اس بات کی دلیل ہے کہ تختوں کا کوئی اعتبار ہی نہیں ہے۔ یہی حکم بور یہ اور چٹائی کا بھی ہے اس لیے کہ دیوار ان کے لیے نہیں بنائی جاتی حتیٰ کہ اگر دو لوگ کسی ایسے دیوار کے متعلق جھگڑیں جس پر ان میں سے ایک کے تختے ہوں اور دوسرے کا کچھ نہ ہو تو وہ دیوار ان کے مابین مشترک ہوگی۔

اللغات:

﴿حائط﴾ دیوار۔ ﴿جدوع﴾ واحد جذع تنا، شہتیر۔ ﴿ہراوی﴾ واحد ہروی؛ کڑیاں۔ ہرات کے انداز کے تختے جو چھت کی تعمیر میں استعمال ہوتے تھے۔ ﴿حمل﴾ بوجھ۔ ﴿لبن﴾ اینٹ۔ ﴿جدار﴾ دیوار۔ ﴿بواوی﴾ واحد بوریہ؛ چٹائی، بوریا۔

دیوار پر شہتیر اور کڑیاں رکھنے والوں میں سے کس کو قابض سمجھا جائے گا:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ نعمان کی ایک دیوار ہے جس پر اس کی شہتیر رکھی ہے یا وہ دیوار نعمان کی کسی عمارت سے متصل ہے اور اسی دیوار پر سلمان کی لکڑیاں اور تختے پڑے ہوں اور دونوں یہ کہتے ہیں کہ یہ دیوار میری ہے تو صاحب جدوع اور اتصال کے لیے اس دیوار کا فیصلہ ہوگا اور جس شخص کے تختے ہوں گے اس کا دعویٰ خارج ہو جائے گا، کیوں کہ شہتیر اور اتصال والا اس دیوار کا مستعمل اور متصرف ہے جب کہ ہراوی والا اس سے متعلق ہے اور ماقبل میں یہ بات آچکی ہے کہ متصرف ہی مالک شمار ہوتا ہے، لہذا صاحب جدوع جو درحقیقت اس دیوار کا متصرف ہے وہی اس کا مالک بھی ہوگا جیسا کہ دابہ پر سامان لادنے والا متصرف ہونے کی وجہ سے اس پر پانی رکھنے والے سے مقدم اور برتر ہوتا ہے۔ اسی طرح یہاں بھی جو متصرف ہے وہی مقدم ہوگا۔

والمراد بالاتصال الخ فرماتے ہیں کہ یہاں اتصال سے مراد یہ ہے کہ مالک عمارت کی اینٹیں اس متنازع فیہ دیوار کی اینٹوں میں ملی اور جڑی ہوئی ہوں اور اس طرح کا اتصال فقہاء کی اصطلاح میں اتصال تربیع کہلاتا ہے اور تربیع کی وضاحت یہ ہے کہ اگر مٹی کی دیوار ہوں تو متنازع فیہ دیوار کی اینٹوں کا نصف حصہ غیر متنازع فیہ دیوار کی اینٹوں کے نصف میں داخل ہوں اور اگر لکڑی کی دیوار ہو تو ایک کے آگن اور صحن یا کنارے کا دوسرے کے آگن اور صحن میں فٹ ہونا ضروری ہے۔ (بنایہ: ۵۱۱/۸)

وقوله المہر اوی الخ فرماتے ہیں کہ امام قدوریؒ نے جو المہر اوی لیست بشی کہا ہے اس کا مطلب یہ ہے کہ ہراوی کا نہ تو استحقاق میں کوئی اعتبار ہے اور نہ ہی زیادتی استحقاق میں اس کا کوئی کردار ہے اور یہی حکم بور یہ اور چٹائی کا بھی ہے یعنی اگر دیوار پر کسی کی چٹائی یا کسی کا بور یہ ہو اور دوسرے کا بور یہ نہ ہو تو بور یہ رکھنا وجہ ترجیح نہیں ہوگا، اس لیے کہ دیوار ہراوی اور بواوی کے لیے نہیں بنائی جاتی۔

وَلَوْ كَانَ لِكُلِّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا عَلَيْهِ جُذُوعٌ ثَلَاثَةٌ فَهُوَ بَيْنَهُمَا لِاسْتَوَائِهِمَا وَلَا مُعْتَبَرٌ بِالْأَكْثَرِ فِيهَا بَعْدَ الثَّلَاثَةِ، وَإِنْ كَانَ جُذُوعُ أَحَدِهِمَا أَكْثَرَ مِنْ ثَلَاثَةٍ فَهُوَ لِصَاحِبِ الثَّلَاثَةِ وَلِلْآخَرِ مَوْضِعُ جُذُعِهِ فِي رِوَايَةٍ، وَفِي رِوَايَةٍ لِكُلِّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا مَاتَحْتَ خَشْبِهِ، ثُمَّ قِيلَ مَا بَيْنَ الْخَشْبِ إِلَى الْخَشْبِ بَيْنَهُمَا وَقِيلَ عَلَى قَدَرِ خَشْبِهِمَا، وَالْقِيَاسُ أَنْ يَكُونَ بَيْنَهُمَا نِصْفَيْنِ، لِأَنَّهُ لَا مُعْتَبَرٌ بِالْكَثْرَةِ فِي نَفْسِ الْحُجَّةِ وَوَجْهُ الثَّانِي أَنَّ الْإِسْتِعْمَالَ مِنْ كُلِّ وَاحِدٍ بِقَدَرِ خَشْبِهِ، وَجْهُ الْأَوَّلِ أَنَّ الْحَانِطَ يَبْنِي لِمَوْضِعِ كَثِيرِ الْجُذُوعِ دُونَ الْوَاحِدِ وَالْمُنْثَى فَكَانَ الظَّاهِرُ شَاهِدًا لِصَاحِبِ الْكَثِيرِ إِلَّا أَنَّهُ لَا يَبْقَى لَهُ حَقُّ الْوَضْعِ، لِأَنَّ الظَّاهِرَ لَيْسَ بِحُجَّةٍ فِي اسْتِحْقَاقِ يَدِهِ.

ترجمہ: اور اگر مدعیوں میں سے ہر ایک کی اس دیوار پر تین تین شہتیر ہوں تو وہ دیوار ان کے مابین مشترک ہوگی، کیوں کہ وہ سب استحقاق میں برابر ہیں اور تین کے بعد زیادتی کا کوئی اعتبار نہیں ہے۔ اور اگر ان میں سے کسی کی شہتیر تین سے کم ہو تو وہ دیوار تین والے کو ملے گی اور دوسرے کو اپنی شہتیر رکھنے کی جگہ ملے گی اور ایک دوسری روایت یہ ہے کہ ان میں سے ہر ایک کو لکڑی رکھنے کی جگہ ملے گی پھر ایک قول یہ ہے کہ دو شہتیروں کے مابین جو جگہ ہوگی وہ ان کے مابین مشترک ہوگی اور آخری قول یہ ہے کہ انہیں ان کی لکڑیوں کے بقدر جگہ ملے گی۔ قیاس یہ ہے کہ وہ دیوار ان دونوں کے مابین مشترک ہو، کیوں کہ نفس حجت میں کثرت کا کوئی اعتبار نہیں ہے اور دوسری روایت کی دلیل یہ ہے کہ ہر شخص اپنی لکڑی کے بقدر ہی متصرف ہے۔ قول اول کی وجہ یہ ہے کہ دیوار کئی شہتیر رکھنے کے لیے بنائی جاتی ہے، ایک دو شہتیر رکھنے کے لیے نہیں بنائی جاتی، لہذا ظاہر حال کثیر والے کے حق میں شاہد ہوگا لیکن دوسرے کو شہتیر رکھنے کا حق دیا جائے گا، کیوں کہ ظاہر حال اس دوسرے کے قبضہ کے استحقاق کے حوالے سے حجت نہیں ہے۔

اللغات:

﴿جذوع﴾ واحد جذع؛ تنا، شہتیر۔ ﴿استواء﴾ برابری۔ ﴿خشب﴾ لکڑی۔ ﴿حائط﴾ دیوار۔

دیوار پر شہتیر اور لکڑیاں رکھنے والوں میں سے کس کو قابض سمجھا جائے گا:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی دیوار پر دو آدمیوں کی تین تین شہتیریں ہوں تو وہ دیوار ان دونوں کے مابین مشترک ہوگی، کیوں کہ عموماً دیوار پر تین شہتیریں ہوتی ہیں اور چونکہ وہ دونوں تین تین شہتیروں کے مالک ہیں اس لیے سب استحقاق میں وہ برابر ہیں، لہذا نفس استحقاق میں بھی وہ مساوی ہوں گے۔ اور اگر وہ دونوں کی تین تین شہتیریں ہیں تو تین ہونا مساوات فی السبب والا استحقاق کے لیے کافی ہے لہذا اگر کسی فریق کی شہتیر تین سے زائد ہو اور کسی کی تین ہی ہوں تو تین ہی ہونا مساوی ہوں گے اور زائد کا اعتبار نہیں ہوگا البتہ اگر کسی کی تین سے کم ہوں اور دوسرے کی تین سے زائد ہوں تو زائد والا بازی جیت جائے گا تاہم اس صورت میں بھی کم والے کو اپنی شہتیر رکھنے کی جگہ ملے گی یہ مبسوط کی کتاب الاقرار کی روایت ہے جب کہ کتاب الدعویٰ کی روایت یہ ہے کہ دونوں مدعیوں کو اپنی اپنی شہتیر رکھنے کے بقدر جگہ ملے گی اور پھر ایک قول یہ ہے کہ دونوں کی شہتیروں کے مابین جو جگہ ہے وہ ان کے مابین مشترک

ہوگی اور دوسرا قول یہ ہے کہ اس جگہ کا بٹوارہ ان کی شہتیروں کے حساب سے ہوگا ہر ایک کی دلیل آگے آرہی ہے۔

صاحب ہدایہ فرما رہے ہیں کہ قیاس یہ چاہتا ہے کہ وہ دیوار دونوں کے مابین مشترک ہو اس لیے کہ جب دونوں نے اس پر شہتیر رکھ رکھی ہے اور اس حوالے سے دونوں اس پر قابض ہیں تو پھر قلتِ تشہیر اور کثرتِ تشہیر کا کوئی اعتبار نہیں ہوگا اور کثرت وجہ ترجیح نہیں بنے گی۔

ووجه الثاني الخ فرماتے ہیں کہ مبسوط کی کتاب الدعوی کی جو روایت ہے کہ ہر ایک کو شہتیر کے بقدر جگہ دی جائے گی کیوں کہ ہر مدعی بقدر شہتیر ہی دیوار استعمال کر رہا ہے لہذا حصہ بقدر جسہ کے تحت بقدر شہتیر جگہ دی جائے گی۔ اور کتاب الاقرار والی روایت کی دلیل یہ ہے کہ دیوار ایک دو شہتیر رکھنے کے لیے نہیں بنائی جاتی، بلکہ زیادہ شہتیر رکھنے کے لیے بنائی جاتی ہے اس لیے شہتیر کی کثرت کی بنیاد پر ظاہر حال کثیر والے کے حق میں شاہد ہوگا اور یہ چیز صاحب کثیر کے لیے وجہ ترجیح بنے گی اور وہ دیوار کا مالک ہوگا لیکن یہ ظاہر دوسرے کے حق کے لیے دافع نہیں بنے گا اور اسے اپنی شہتیر رکھنے کی مقدار میں اس دیوار سے ضرور جگہ ملے گی۔

وَلَوْ كَانَ لِأَحَدِهِمَا جَذُوعٌ وَلِلْآخَرِ اتِّصَالٌ فَلَاوَلُّ أَوْلَى وَيُرْوَى أَنَّ الثَّانِيَّ أَوْلَى وَجْهُ الْأَوَّلِ أَنَّ لِصَاحِبِ الْجَذُوعِ التَّصَرُّفَ وَلِلصَّاحِبِ الْإِتِّصَالِ الْيَدُ وَالتَّصَرُّفُ أَقْوَى، وَجْهُ الثَّانِي أَنَّ الْحَائِطَيْنِ بِالْإِتِّصَالِ يَصِيرَانِ كِبْنَاءٍ وَاحِدٍ وَمِنْ ضَرُورَةِ الْقَضَاءِ لَهُ بَعْضُهُ الْقَضَاءُ بِكُلِّهِ ثُمَّ يَبْقَى لِلْآخَرِ حَقٌّ وَضِعَ جَذُوعُهُ لِمَا قُلْنَا، وَهَذِهِ رَوَايَةُ الطَّحَاوِيِّ وَصَحَّحَهَا الْجُرْجَانِيُّ.

ترجمہ: اگر ایک مدعی کی شہتیر ہو اور دوسرے کا اتصال ہو تو شہتیر والا اہق ہوگا ایک روایت یہ ہے کہ اتصال والا اولیٰ ہوگا۔ قول اول کی دلیل یہ ہے کہ شہتیر والا اس دیوار میں متصرف ہے اور اتصال والا اس پر قابض ہے اور تصرف اقویٰ ہوتا ہے۔ روایت ثانیہ کی دلیل یہ ہے کہ اتصال کی وجہ سے دونوں دیواریں ایک عمارت کی طرح ہیں اور صاحب اتصال کے بعض دیوار کا فیصلہ کرنے سے بدایت اس کے لیے کل کا فیصلہ کرنا ہوگا اور شہتیر والے کو اپنی شہتیر رکھنے کا حق ہوگا اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں یہ امام طحاوی کی روایت ہے اور علامہ جرجانی علیہ الرحمہ نے اسے صحیح قرار دیا ہے۔

اللُّغَاتُ:

﴿اتصال﴾ ساتھ ملا ہوا ہونا۔ ﴿بناء﴾ تعمیر، عمارت۔

دیوار پر شہتیر اور کڑیاں رکھنے والوں میں سے کس کو قابض سمجھا جائے گا:

مسئلہ تو واضح ہے کہ اگر ایک دیوار پر ایک مدعی کی شہتیر ہو اور دوسرے مدعی کی دیوار اس متنازع فیہ دیوار سے متصل ہو تو ایک روایت کے مطابق شہتیر والے کا حق مقدم ہوگا اور دوسری روایت یہ ہے کہ صاحب اتصال کو اولیت ملے گی۔ روایت اولیٰ کی دلیل تو واضح ہے۔ اور روایت ثانیہ کی دلیل یہ ہے کہ اتصال کی وجہ سے دونوں دیواریں یعنی صاحب اتصال کی دیوار اور متنازع فیہ دیوار ایک عمارت کی شکل اختیار کر گئی ہیں اور چونکہ اس کا نصف صاحب اتصال کا ہے، لہذا جب دونوں مل کر ایک ہو گئی ہیں تو لامحالہ باقی کا فیصلہ

بھی صاحب اتصال کے لیے ہوگا تاہم اس صورت میں بھی شہتیر والے کو اپنی لکڑی رکھنے کا حق اور اختیار ہوگا، کیوں کہ اس روایت ثانیہ کے مطابق صاحب اتصال کے حق میں جو ظاہر حال شاہد ہے وہ دوسرے فریق کا حق نہیں ختم کر سکتا۔ یہ امام طحاوی کی روایت ہے اور امام ابو عبد اللہ جرجانی نے اس کی تصحیح کی ہے۔ صاحب نتائج الافکار نے وجہ تصحیح یہ بیان کیا ہے کہ صاحب اتصال کا اتصال اتصال تر بیع ہے اور یہ حالت بناء میں ہوتا ہے اور حالت بناء میں اتصال کا ثبوت اس بات کی دلیل ہے کہ اتصال والا صاحب جذوع سے پہلے ہی اس دیوار پر قابض ہے، اس لیے اس کا حق صاحب جذوع سے مقدم ہوگا۔

قَالَ وَإِذَا كَانَتْ دَارٌ فِيهَا فِي يَدِ رَجُلٍ عَشْرَةُ آيَاتٍ وَفِي يَدِ آخَرَ بَيْتٌ فَالْسَّاحَةُ بَيْنَهُمَا نِصْفَانِ لَا سِتْوَانِهِمَا فِي اسْتِعْمَالِهَا وَهُوَ الْمُرُورُ فِيهَا، قَالَ وَإِذَا ادَّعَى الرَّجُلَانِ أَرْضًا يَعْنِي يَدْعِي كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا أَنَّهَا فِي يَدِهِ لَمْ يَقْضِ أَنَّهَا فِي يَدِ وَاحِدٍ مِنْهُمَا حَتَّى يَقِيمَا الْبَيِّنَةَ أَنَّهَا فِي أَيْدِيهِمَا لِأَنَّ الْيَدَ فِيهَا غَيْرُ مُشَاهِدَةٍ لَتَعْدُرَ إِحْضَارَهَا، وَمَا غَابَ عَنْ عِلْمِ الْقَاضِي فَالْبَيِّنَةُ تَبْتُئُهُ، وَإِنْ أَقَامَ أَحَدُهُمَا الْبَيِّنَةَ جَعَلَتْ فِي يَدِهِ لِقِيَامِ الْحُجَّةِ، لِأَنَّ الْيَدَ حَقٌّ مَقْصُودٌ، وَإِنْ أَقَامَا الْبَيِّنَةَ جَعَلَتْ فِي أَيْدِيهِمَا لِمَا بَيْنَا فَلَا تَسْتَحِقُّ لِأَحَدِهِمَا بِغَيْرِ حُجَّةٍ، وَإِنْ كَانَ أَحَدُهُمَا قَدْ لَبَنَ فِي الْأَرْضِ أَوْ بَنَى أَوْ حَفَرَ فَهِيَ فِي يَدِهِ لَوْجُودِ التَّصَرُّفِ وَالْإِسْتِعْمَالِ فِيهَا.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر ان میں کوئی گھر ہو جس میں سے دس کرے ایک شخص کے پاس ہوں اور دوسرے کے قبضہ میں ایک کبرہ ہو تو اس کا صحن دونوں میں نصف نصف مشترک ہوگا کیوں کہ اس صحن کے استعمال یعنی گزرنے میں دونوں برابر ہیں۔ فرماتے ہیں کہ اگر کسی زمین کے متعلق دو لوگوں نے یہ دعویٰ کیا کہ وہ اس کے قبضہ میں ہے تو ان میں سے کسی کے قبضہ میں ہونے کا فیصلہ نہیں کیا جائے گا یہاں تک کہ وہ دونوں اس بات پر بیہ پیش کر دیں کہ وہ زمین ان کے قبضے میں ہے، کیوں کہ زمین کا قبضہ ظاہری طور پر معلوم نہیں ہوتا اس لیے کہ اسے حاضر کرنا مشکل ہوتا ہے اور جو چیز قاضی کی معلومات سے غائب ہو اسے بیہ ثابت کرتا ہے۔

اگر ان میں سے ایک نے بیہ پیش کر دیا تو وہ زمین اس کے قبضے میں دیدی جائے گی اس لیے کہ دلیل قائم ہو چکی ہے۔ اس لیے کہ قبضہ حق مقصود ہے۔ اور اگر دونوں نے بیہ پیش کر دیا تو وہ زمین ان دونوں کو دیدی جائے گی اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں، لہذا بدون حجت کسی ایک کو اس کا مستحق نہیں قرار دیا جائے گا۔ اور اگر ایک مدعی نے زمین میں کچھ اثینیں لگا دیں یا عمارت بنو الیاء کئوں کھود دیا تو وہ زمین اسی کے قبضہ میں ہوگی، کیوں کہ اس میں اس شخص کا تصرف اور استعمال موجود ہے۔

اللغات:

﴿آیات﴾ واحد بیت؛ کرے۔ ﴿مرور﴾ گزرنے۔ ﴿احضار﴾ سامنے لانا، حاضر کرنا۔ ﴿لبن﴾ اثینیں لگا دیں۔ ﴿بنی﴾ تعمیر کر دی۔ ﴿حفر﴾ کھود لیا۔ ﴿ساحة﴾ میدان، وہ جگہ جس پر چھت نہ ہو، سکوائر۔

مشترک گھر میں صحن کا قابض کون ہوگا:

عبارت میں تین مسئلے مذکور ہیں:

(۱) ایک بڑا گھر ہے جس میں گیارہ کمرے ہیں اور ان گیارہ کمروں میں سے دس کمرے زید کے قبضے میں ہیں اور ایک کمرہ بکر کے قبضے میں ہے تو اس دار کا جو میدان اور صحن ہے وہ ان دونوں کے مابین مشترک ہوگا اور جس کے کمرے زائد ہیں اسے اس صحن سے زیادہ حصہ نہیں ملے گا، کیوں کہ اس صحن میں آنے جانے، اس میں پانی گرانے لکڑی وغیرہ پھاڑنے کے حوالے سے دونوں کا استعمال برابر ہے، لہذا دونوں کا استحقاق بھی اس میں برابر ہوگا اور کوئی کسی سے زیادہ حصے کا مستحق نہیں ہوگا۔

(۲) ایک زمین کے متعلق دو لوگوں نے یہ دعویٰ کیا کہ وہ میری ہے اور میرے قبضہ میں ہے تو جب تک وہ دونوں بینہ نہیں پیش کر دیتے اس وقت تک کسی کے لیے بھی اس کا فیصلہ نہیں ہوگا، کیوں کہ قبضہ ایک غیر محسوس اور غیر مشاہد چیز ہے اور پھر زمین کو بھی قاضی کی مجلس میں پیش کرنا معذور ہے اس لیے یہاں فیصلے کا واحد راستہ بینہ ہے۔ اب اگر ایک مدعی بینہ پیش کرتا ہے تو اس کے حق میں پوری زمین کا فیصلہ ہوگا اور اگر دونوں بینہ پیش کر دیتے ہیں تو وہ زمین ان کے مابین مشترک ہوگی، اس لیے کہ دونوں نے بینہ سے اس پر اپنا حق ثابت کر دیا ہے، لہذا اب کسی تیسری دلیل کے بغیر ان میں سے کسی ایک کے لیے پوری زمین کا فیصلہ نہیں کیا جائے گا۔

(۳) اگر مدعیوں میں سے کوئی ایک اس زمین میں تصرف کر چکا ہو مثلاً اس نے عمارت بنوائی ہو یا کنواں کھودوا لیا ہو تو وہ زمین اسی کے قبضے میں شمار ہوگی، کیوں کہ اب وہ شخص اس میں متصرف ہو چکا ہے اور تصرف قبضہ اور ملکیت کی بین دلیل ہے، لہذا دوسرے کا دعویٰ خارج ہو جائے گا۔ اور متصرف اس زمین کا مالک ہو جائے گا۔ فقط واللہ اعلم و علمہ اتم



بَابُ دَعْوَى النَّسَبِ

یہ باب نسب کا دعویٰ کرنے کے بیان میں ہے

اس سے پہلے مال کے متعلق دعویٰ کرنے کا بیان ہے اور اب یہاں سے نسب کے متعلق دعویٰ کا بیان ہے اور چونکہ مال کثیر الوقوع ہے اس لیے اسے نسب سے پہلے بیان کیا گیا ہے۔ (بنایہ: ۵۱۶/۸)

قَالَ وَإِذَا بَاعَ جَارِيَةٌ فَجَاءَتْ بِوَلَدٍ فَأَدَّاعَاهُ الْبَائِعُ، فَإِنْ جَاءَتْ بِهِ لِأَقَلِّ مِنْ سِتَّةِ أَشْهُرٍ مِنْ يَوْمِ بَاعَ فَهُوَ ابْنُ الْبَائِعِ وَأُمُّهُ أُمُّ وَلَدِهِ لَهُ، وَفِي الْقِيَاسِ وَهُوَ قَوْلُ زُفَرٍ رَحِمَهُمَا اللَّهُ وَالشَّافِعِيِّ رَحِمَهُمَا اللَّهُ دَعْوَتُهُ بَاطِلَةٌ، لِأَنَّ الْبَيْعَ اعْتِرَافٌ مِنْهُ بِأَنَّهُ عَبْدٌ فَكَانَ فِي دَعْوَاهُ مُنَاقِضًا وَلَا نَسَبَ بَدُونِ الدَّعْوَى، وَجَهُ الْإِسْتِحْسَانِ أَنَّ اتِّصَالَ الْعُلُوقِ بِمِلْكِهِ شَهَادَةٌ ظَاهِرَةٌ عَلَى كَوْنِهِ مِنْهُ، لِأَنَّ الظَّاهِرَ عَدَمُ الزَّوْنِ وَمَبْنَى النَّسَبِ عَلَى الْخَفَاءِ فَيَعْنَى فِيهِ التَّنَاقُضُ، وَإِذَا صَحَّتِ الدَّعْوَى اسْتَنْدَتْ إِلَى وَقْتِ الْعُلُوقِ فَتَبَيَّنَ أَنَّهُ بَاعَ أُمُّ وَلَدِهِ فَيَنْفَسَخُ الْبَيْعُ، لِأَنَّ بَيْعَ أُمِّ الْوَلَدِ لَا يَجُوزُ وَيَرُدُّ الثَّمَنُ لِأَنَّهُ قَبْضُهُ بِغَيْرِ حَقٍّ، وَإِنْ ادَّاعَاهُ الْمُشْتَرِي مَعَ دَعْوَةِ الْبَائِعِ أَوْ بَعْدَهُ فَدَعْوَةُ الْبَائِعِ أَوْلَى لِأَنَّهَا أَسْبَقُ لِإِسْتِنَادِهَا إِلَى وَقْتِ الْعُلُوقِ وَهَذِهِ دَعْوَةُ اسْتِغْلَاذٍ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے کوئی باندی فروخت کی پھر اس نے بچہ جتا اور بائع نے اس کا دعویٰ کر دیا تو اگر بیچ کے دن سے چھ ماہ سے کم میں باندی نے وہ بچہ جتا ہے تو وہ بائع کا لڑکا ہوگا اور اس کی ماں بائع کی ام ولد ہوگی۔ قیاس میں اس کا دعویٰ باطل ہوگا، یہی امام زفر اور امام شافعی رحمہما اللہ کا بھی قول ہے، اس لیے کہ بائع کا بیچ کرنا اس بات کا اعتراف کرنا ہے کہ وہ لڑکا اس کا غلام ہے، لہذا اس کے دعویٰ میں تناقض ہو گیا اور دعویٰ کے بغیر نسب ثابت نہیں ہوتا۔ استحسان کی دلیل یہ ہے کہ بائع کی ملکیت سے علق کا اتصال اس امر کی تین شہادت ہے کہ وہ بچہ اسی کا ہے، کیوں کہ ظاہر یہی ہے کہ ایک مسلمان زنا نہیں کرے گا اور نسب کا مدار پوشیدگی پر ہے، لہذا اس میں تناقض ہو سکتا ہے۔ اور جب بائع کا دعویٰ صحیح ہے تو یہ دعویٰ علق کی طرف منسوب ہوگا اور یہ واضح ہو جائے گا کہ بائع نے اپنی ام ولد کو فروخت کیا ہے اس لیے بیچ صحیح ہو جائے گی، کیوں کہ ام ولد کی بیچ جائز نہیں ہے۔ اور بائع ثمن واپس کرے گا اس لیے کہ اس نے ناحق ثمن پر قبضہ کیا ہے۔

اور اگر بائع کے دعوے کے ساتھ مشتری بھی نومولود بچے کے نسب کا دعویٰ کر دے یا اس کے دعوے کے بعد یہ دعویٰ کرے تو بائع کا دعویٰ اولیٰ ہوگا، کیوں کہ وقتِ علق کی طرف منسوب ہونے کی وجہ سے وہ مقدم ہے اور یہ دعویٰ دعوئے استیلا د ہے۔

اللغات:

﴿جاریہ﴾ باندی۔ ﴿اقل﴾ کم تر۔ ﴿علوق﴾ حمل کا ٹھہر جانا۔ ﴿یعنی﴾ درگزر کی جاتی ہے۔ ﴿اسبق﴾ زیادہ پہلے ہے۔ ﴿استناد﴾ منسوب ہونا۔ ﴿استیلا د﴾ ام ولد بنانا۔

باندی کے فروخت ہونے کے بعد پیدا ہونے والے بچے کا دعویٰ:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ ایک شخص نے اپنی باندی فروخت کی اور باندی نے یوم بیع سے لے کر چھ ماہ سے کم مدت میں ایک بچے کو جنم دیا اور بائع نے یہ دعویٰ کر دیا کہ یہ میرا بچہ ہے اور میری وطنی سے پیدا ہوا ہے تو استحساناً بائع کا دعویٰ مقبول ہوگا۔ وہ بچہ اسی سے ثابت النسب ہوگا اور بیع فسخ کر کے مشتری کو اس کا ثمن واپس دیا جائے گا جب کہ قیاساً بائع کا یہ دعویٰ مردود ہوگا اور بیع فسخ نہیں کی جائے گی، کیوں کہ بائع کا باندی کو فروخت کرنا اس امر کی دلیل ہے کہ پیدا شدہ بچہ غلام ہے حالانکہ ثبوت نسب کا دعویٰ کر کے وہ اسے دعوئے استیلا د قرار دینا چاہ رہا ہے، لہذا اس کے فعل اور قول میں تناقض ہو گیا اور تناقض کا دعویٰ مردود ہوتا ہے اور چونکہ نسب کے بغیر دعویٰ ثابت نہیں ہوتا اس لیے مذکورہ بائع سے یہ نسب ثابت نہیں ہوگا۔

استحسان کی دلیل یہ ہے کہ اس بچے کا علق اسی وقت ہو گیا تھا جب اس کی ماں بائع ہی کی ملکیت میں تھی کیوں کہ ایک مسلمان کا ظاہر حال یہی ہے کہ اس نے اپنی مملوکہ باندی سے ہی وطنی کی ہوگی اور زنا نہیں کیا ہوگا اس لیے مذکورہ بچے کا حمل بائع ہی کے نطفے سے قرار پایا تھا، لیکن چونکہ حمل کا قرار پانا اور علق کا جم جانا ایک مخفی اور پوشیدہ معاملہ ہے اور ہو سکتا ہے کہ بائع کو اس کا علم نہ ہو سکا ہو اور اس نے نادانی میں وہ باندی بیچ دی ہو اور ظاہر ہے کہ اس صورت میں بیع اور دعویٰ نسب میں تناقض یقیناً ہوگا، لیکن یہ تناقض معاف ہوگا اور بائع کی طرف سے نسب کا دعویٰ صحیح ہوگا اور وہ باندی اس کی ام ولد ہوگی اور چونکہ ام ولد کی بیع جائز نہیں ہے اس لیے یہ بیع استحساناً فسخ کر دی جائے گی اور اگر مشتری نے بائع کو ثمن ادا کیا ہوگا تو بائع وہ ثمن مشتری کو واپس کر دے گا۔

وإن ادّعاہ المشتري الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر بائع کے دعوے کے ساتھ یا اس کے بعد مشتری نے بھی اس بچے کے نسب کا دعویٰ کر دیا تو اس صورت میں بھی بائع ہی کا دعویٰ اولیٰ اور اہم ہوگا، کیوں کہ یہ دعویٰ علق کی طرف منسوب ہونے کی وجہ سے مشتری کے دعوے سے مقدم ہے اور فقہاء کی اصطلاح میں یہ دعویٰ دعوئے استیلا د ہے اور چونکہ یہ دعویٰ علق یعنی بائع کے مالک ہونے کے زمانے کی طرف منسوب ہے، اس لیے اسے فی الحال ملکیت کی ضرورت نہیں ہے اور بدون ملک بھی وہ مقبول اور معتبر ہے۔

وَأِنْ جَاءَتْ بِهِ أَكْثَرُ مِنْ سَتَيْنِ مِنْ وَقْتِ الْبَيْعِ لَمْ يُصَحَّ دَعْوَةُ الْبَائِعِ، لِأَنَّهُ لَمْ يُوَجَدْ اتِّصَالُ الْعُلُوقِ بِمِلْكِهِ تَيْقُنًا وَهُوَ الشَّاهِدُ وَالْحُجَّةُ إِلَّا إِذَا صَدَّقَهُ الْمُشْتَرِي فَيُثْبِتُ النَّسَبَ وَيُحْمَلُ عَلَى الْإِسْتِيلَادِ بِالْبَيْعِ وَلَا يَبْطُلُ الْبَيْعُ، لِأَنَّا تَيَقَّنَا أَنَّ الْعُلُوقَ لَمْ يَكُنْ فِي مِلْكِهِ فَلَا يَنْبُتُ حَقِيقَةُ الْعِتْقِ وَلَا حَقُّهُ وَهَذِهِ دَعْوَةُ تَحْرِيرٍ

وَعَيَّرَ الْمَالِكَ لَيْسَ مِنْ أَهْلِهِ، وَإِنْ جَاءَتْ بِهِ لَأَكْثَرُ مِنْ سِتَّةِ أَشْهُرٍ مِنْ وَقْتِ الْبَيْعِ وَلَا قَلَّ مِنْ سَتَيْنِ لَمْ تُقْبَلْ دَعْوَةُ الْبَائِعِ فِيهِ إِلَّا أَنْ يُصَدِّقَهُ الْمُشْتَرِي لِأَنَّهُ احْتَمَلَ أَنْ لَا يَكُونَ الْعُلُوقُ فِي مِلْكِهِ فَلَمْ تَوْجِدِ الْحُجَّةَ فَلَا بُدَّ مِنْ تَصْدِيقِهِ، وَإِذَا صَدَّقَهُ يَنْبَغُ النَّسَبُ وَيَبْطُلُ الْبَيْعُ، وَالْوَلَدُ حُرٌّ وَالْأُمُّ أُمَّ وَلَدٍ لَهُ كَمَا فِي الْمَسْأَلَةِ الْأُولَى لِنَصَادِقِهِمَا وَاحْتِمَالِ الْعُلُوقِ فِي الْمِلْكِ.

ترجمہ: اور اگر بیع کے وقت سے دو سال سے زائد مدت میں اس باندی نے بچہ جنا تو بائع کا دعویٰ صحیح نہیں ہے، کیوں کہ یقینی طور پر علق بائع کی ملکیت سے متصل نہیں ہے حالاں کہ علق کا اتصال ہی دلیل اور حجت ہے الا یہ کہ مشتری بائع کی تصدیق کر دے تو بائع سے نسب ثابت ہو جائے گا اور یہ استیلا بالکاح پر محمول ہوگا اور بیع باطل نہیں ہوگی، کیوں کہ ہمیں یہ یقین ہے کہ علق بائع کی ملکیت میں نہیں ہوا ہے، لہذا نہ تو حق کی حقیقت ثابت ہوگی اور نہ ہی حق علق ثابت ہوگا اور یہ دعویٰ تحریر ہوگا اور غیر مالک دعویٰ تحریر کا اہل نہیں ہوتا اور اگر وقت بیع سے چھ ماہ سے زائد مدت میں اور دو سال سے کم مدت میں اس نے بچہ جنا تو نسب کے متعلق بائع کا دعویٰ مقبول نہیں ہوگا الا یہ کہ مشتری اس کی تصدیق کر دے اس لیے کہ ہو سکتا ہے علق بائع کی ملکیت میں نہ ہوا ہو اور اس حوالے سے چونکہ دلیل موجود نہیں ہے، لہذا مشتری کی تصدیق ضروری ہے اور اگر مشتری تصدیق کر دے تو نسب ثابت ہو جائے گا، بیع باطل ہو جائے گی، اور یہ لڑکا آزاد ہوگا اور اس کی ماں بائع کی ام ولد ہوگی جیسے پہلے مسئلے میں ہے کیوں کہ بائع اور مشتری نے ایک دوسرے کی تصدیق کر دی ہے اور یہ احتمال تو ہے ہی کہ علق بائع کی ملکیت میں ہوا ہو۔

اللغات:

﴿علق﴾ حمل ٹھہر جانا۔ ﴿یقیناً﴾ یقینی طور پر۔ ﴿استیلا﴾ ام ولد بنانا۔ ﴿عتق﴾ آزاد کرنا۔ ﴿تحریر﴾ آزاد کرنا۔ ﴿حجۃ﴾ دلیل۔ ﴿تصادق﴾ ایک دوسرے کی تصدیق کرنا۔

باندی کے فروخت ہونے کے بعد پیدا ہونے والے بچے کا دعویٰ:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر بیع کے وقت سے دو سال سے زائد مدت میں اس باندی نے بچہ جنا اور پھر بائع نے اس بچے کے نسب کا دعویٰ کیا تو اس کا دعویٰ معتبر نہیں ہوگا، کیوں کہ بائع کا دعویٰ اسی صورت میں درست ہوتا جب اس کی ملکیت میں علق کا اتصال ہوتا اور حمل قرار پاتا حالاں کہ دو سال سے زائد مدت میں بچہ جننے کی وجہ سے یہ یقین ہو چلا ہے کہ یہ علق بائع کی ملکیت میں نہیں ہوا ہے اس لیے اس کا دعویٰ معتبر نہیں ہوگا۔ ہاں اگر خود مشتری اس بات کی تصدیق کر دے کہ یہ علق بائع کی ملکیت میں ہوا ہے اور یہ بچہ اسی کے نطفے کا ہے تو بائع کا دعویٰ معتبر ہو جائے گا اور بائع کے دعوے کو صحیح قرار دینے اور اس کو ذات کی تہمت سے بچانے کے لیے یہ کہا جائے گا کہ بائع نے اس باندی سے نکاح کر لیا تھا اور اسی وجہ سے مذکورہ باندی کو حمل قرار پایا ہے۔ اور یہ بیع باطل بھی نہیں ہوگی، کیوں کہ اس باندی کا حمل بائع کی ملکیت میں قرار نہیں پایا ہے اس لیے نہ تو حقیقت علق کا ثبوت ہوگا اور نہ ہی حق علق کا ثبوت ہوگا یعنی نہ تو وہ بچہ آزاد ہوگا اور نہ ہی اس کی ماں بائع کی ام ولد ہوگی، بلکہ وہ بچہ مشتری کا غلام ہوگا اور بائع کا اسے اپنانے کا دعویٰ تحریر ہوگا

لیکن چونکہ دعویٰ تحریر کے لیے ملکیت ضروری ہے اور بائع اس کا مالک نہیں ہے، لہذا مدعی کی تصدیق ضروری ہوئی اور مدعی کی تصدیق سے بائع کے دعوے کی معتبریت اور مقبولیت کا راستہ بالکل صاف ہو گیا۔

وإن جاءت الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر اس باندی نے دو سال سے کم اور چھ ماہ سے زائد مدت میں بچہ جنا اور بائع نے اس کے نسب کا دعویٰ کر دیا تو یہاں بھی اس کا دعویٰ مقبول نہیں ہوگا کیوں کہ یہ احتمال موجود ہے کہ یہ علق بائع کی ملکیت میں نہیں ہوا ہے۔ ہاں اگر اس صورت میں بھی مشتری اس کی تصدیق کر دیتا ہے تو بائع سے اس بچے کا نسب ثابت ہو جائے گا اور اس صورت میں بیع باطل ہوگی اور جب بیع باطل ہوگی تو یہ بچہ آزاد ہوگا اور اس کی ماں بائع ہی کی ام ولد ہوگی جیسا کہ شروع باب والے مسئلے میں بھی یہی حکم ہے۔

قَالَ فَإِنْ مَاتَ الْوَلَدُ فَادَّعَاهُ الْبَائِعُ وَقَدْ جَاءَتْ بِهِ لِأَقَلِّ مِنْ سِتَّةِ أَشْهُرٍ لَمْ يَثْبُتِ الْإِسْتِيلَادُ فِي الْأُمِّ لِأَنَّهَا تَابِعَةٌ لِلْوَلَدِ وَلَمْ يَثْبُتْ نَسَبُهُ بَعْدَ الْمَوْتِ لِعَدَمِ حَاجَتِهِ إِلَى ذَلِكَ فَلَا يَتَّبَعُهُ إِسْتِيلَادُ الْأُمِّ، وَإِنْ مَاتَتِ الْأُمُّ فَادَّعَاهُ الْبَائِعُ وَقَدْ جَاءَتْ بِهِ لِأَقَلِّ مِنْ سِتَّةِ أَشْهُرٍ يَثْبُتُ النَّسَبُ فِي الْوَلَدِ وَأَخَذَهُ الْبَائِعُ، لِأَنَّ الْوَلَدَ هُوَ الْأَصْلُ فِي النَّسَبِ فَلَا يَضُرُّهُ فَوَاتُ النَّسَبِ وَإِنَّمَا كَانَ الْوَلَدُ أَصْلًا لِأَنَّهَا تَصَافُ إِلَيْهِ يَقَالُ أُمُّ الْوَلَدِ، وَيَسْتَفِيدُ الْحُرِّيَّةُ مِنْ جِهَتِهِ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ أَعْتَقَهَا وَلَدَهَا وَالثَّابِتُ لَهَا حَقُّ الْحُرِّيَّةِ وَلَكِنَّ حَقِيقَتَهَا وَالْأَذْنَى يَتَّبَعُ الْأَعْلَى وَيَرُدُّ الْقَمْنَ كُلَّهُ فِي قَوْلِ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَقَالَ يَرُدُّ حِصَّةُ الْوَلَدِ وَلَا يَرُدُّ حِصَّةُ الْأُمِّ، لِأَنَّهُ تَبَيَّنَ أَنَّهُ بَاعَ أُمَّ وَلَدِهِ وَمَالِيَّتُهَا غَيْرُ مُتَقَوِّمَةٍ عِنْدَهُ فِي الْعَقْدِ وَالْغَصَبِ فَلَا يَضْمَنُهَا الْمُشْتَرِي وَعِنْدَهُمَا مُتَقَوِّمَةٌ فَيَضْمَنُهَا.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر بچہ مر گیا اور بائع نے اس کے نسب کا دعویٰ کر دیا حالانکہ باندی نے اسے چھ ماہ سے کم میں جنا تھا تو ماں میں استیلا ثابت نہیں ہوگا، اس لیے کہ وہ لڑکا تابع ہے اور موت کے بعد اس کا نسب (بائع سے) ثابت نہیں ہوا ہے، کیوں کہ موت کے بعد ثبوت نسب کی چنداں ضرورت نہیں ہے لہذا استیلا اس کے تابع نہیں ہوگا، اور اگر ماں مر گئی اور بائع نے نسب کا دعویٰ کیا اور ماں نے چھ ماہ سے کم میں وہ بچہ جنا تھا تو لڑکے میں نسب ثابت ہو جائے گا اور بائع اسے لے لے گا کیوں کہ نسب کے سلسلے میں ولد ہی اصل ہے لہذا تابع کا فوت ہونا اس کے لیے مضر نہیں ہے۔ اور ولد اس وجہ سے اصل ہے اس لیے کہ ماں اس کی طرف منسوب کی جاتی ہے اور ام ولد بولا جاتا ہے اور وہ ماں اسی ولد سے حریت حاصل کرتی ہے چنانچہ آپ ﷺ کا ارشاد گرامی ہے ”اس باندی کو اس کے بچے نے آزاد کر دیا اور ماں کے لیے حریت کا حق ثابت ہوتا ہے جب کہ لڑکے کے لیے حریت کی حقیقت ثابت ہوتی ہے اور ادنیٰ اعلیٰ کے تابع ہوتا ہے۔

اور امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ کے یہاں بائع پورا ثمن واپس کرے گا، حضرات صاحبین رحمہم اللہ فرماتے ہیں کہ صرف لڑکے کے حصے کا ثمن واپس کرے اور ماں کے حصے کا ثمن واپس نہ کرے، کیوں کہ یہ واضح ہو گیا کہ اس نے اپنی ام ولد کو فروخت کیا ہے اور امام اعظم رحمہ اللہ

کے یہاں عقد اور غصب میں ام ولد کی مالیت متقوم نہیں ہے، لہذا مشتری اس کا ضامن نہیں ہوگا (بصورت موت) اور حضرات صاحبین عز و اللہ علیہم کے یہاں (مرنے کی صورت میں) مشتری اس کی مالیت کا ضامن ہوگا۔

اللغات:

﴿استیلا﴾ ام ولد بنانا۔ ﴿لا یضروہ﴾ اس کو نقصان نہیں پہنچائے گا۔ ﴿لا تصاف﴾ نہیں منسوب ہوگا۔ ﴿یستفید﴾ فائدہ حاصل کرے گا، پالے گا۔ ﴿اعتقها﴾ اس کو آزاد کر دیا ہے۔ ﴿غصب﴾ زبردستی قبضہ۔

دعوے کے وقت باندی یا بچے میں سے کسی ایک کی موت:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر فروخت کی گئی باندی نے چھ ماہ سے کم مدت میں بچہ جنا اور وہ بچہ مر گیا پھر بائع نے اس کے نسب کا دعویٰ کیا تو نہ تو نسب ثابت ہوگا اور نہ ہی وہ باندی اس بائع کی ام ولد بنے گی، کیوں کہ ام ولد بننا ثبوت نسب کے تابع ہے اور صورت مسئلہ میں موت کی وجہ سے ثبوت نسب کا معاملہ ختم ہو گیا ہے اس لیے استیلا کا معاملہ بھی ختم ہو جائے گا۔ اور اگر بچے کی جگہ ماں کا انتقال ہوا ہو تو بچے میں مدعی کا نسب ثابت ہو جائے گا اس لیے کہ نسب کے معاملے میں بچہ اصل ہے اور وہ موجود ہے، لہذا تابع کی عدم موجودگی مقبولیت دعویٰ اور ثبوت نسب سے مانع نہیں ہوگی۔ اور بچہ کے اصل ہونے کی وجہ یہ ہے کہ ماں اس کی طرف منسوب ہو کر ام ولد کہی جاتی ہے اور بچہ ہی کی وجہ سے ماں بھی حق حقیق کی مستحق ہوتی ہے۔ حضرت نعی اکرم مٹی اللہ علیہ نے حضرت ماریہ قبطیہ کے متعلق فرمایا تھا اعتقها ولدھا یعنی ان کے لڑکے ابراہیمؑ نے انھیں آزاد کر دیا ہے اور صورت مسئلہ میں بچہ حقیقتاً آزاد ہوگا اور اس کی ماں کو حق عتق حاصل ہوگا یعنی اپنے مولیٰ کے مرتے ہی آزاد ہو جائے گی اور اس واقعے کے بعد وہ محل بیع نہیں رہے گی اس حوالے سے یہاں بچہ اعلیٰ ہے اور ماں ادنیٰ ہے اور ادنیٰ تو اعلیٰ کے تابع ہوتا ہے لیکن اعلیٰ ادنیٰ کے تابع نہیں ہوتا۔

ویرد الثمن الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر بائع نے مشتری سے اس باندی کے عوض رقم لیا ہو تو اسے چاہئے کہ پوری رقم مشتری کو واپس کر دے اور ایک روپیہ کی بھی کٹوتی نہ کرے یہ امام اعظم رحمہ اللہ کا فیصلہ ہے، کیوں کہ بائع کے لیے ثبوت نسب کی وجہ سے یہ بات واضح ہو گئی ہے کہ اس نے اپنی ام ولد کو فروخت کیا ہے حالاں کہ امام اعظمؒ کے یہاں ام ولد کی مالیت غصب میں بھی متقوم نہیں ہے چہ جائے کہ عقد میں متقوم ہو لہذا مشتری کے پاس ہلاکت ہونے کے باوجود مشتری اس کا ضامن نہیں ہوگا اور اسے اپنا پورا ثمن واپس ملے گا۔ جب کہ حضرات صاحبین عز و اللہ علیہم کے یہاں ام ولد مال متقوم ہے اور وہ مشتری کے پاس ہلاک ہو گئی ہے اس لیے اس باندی کے بقدر مشتری کے ثمن میں سے ثمن ساقط ہو جائے گا اور جو بچہ ہے وہ بائع کا ہو گیا ہے اس لیے بائع اس بچے کی جو قیمت ہوگی اس کے حساب سے مشتری کو اس کا ثمن دے گا یعنی باندی کا حصہ کاٹ لے گا اور بچے کا حصہ واپس کر دے گا۔

قَالَ وَفِي الْجَامِعِ الصَّغِيرِ إِذَا حَبَلَتِ الْجَارِيَةُ فِي مِلْكِ رَجُلٍ فَبَاعَهَا فَوَلَدَتْ فِي يَدِ الْمُشْتَرِي فَأَدْعَى الْبَائِعُ الْوَلَدَ وَقَدْ أَعْتَقَ الْمُشْتَرِي الْأُمَّ فَهُوَ ابْنُهُ وَيَرُدُّ عَلَيْهِ بِحَصَّتِهِ مِنَ الثَّمَنِ، وَلَوْ كَانَ الْمُشْتَرِي أَعْتَقَ الْوَلَدَ فَدَعَوْتُهُ بَاطِلَةٌ، وَجْهُ الْفَرْقِ أَنَّ الْأَصْلَ فِي هَذَا الْبَابِ الْوَلَدُ وَالْأُمُّ تَابِعَةٌ لَهُ عَلَى مَا مَرَّ، وَفِي الْوَجْهِ الْأَوَّلِ قَامَ

الْمَانِعُ مِنَ الدَّعْوَةِ وَالْاِسْتِيلَادِ وَهُوَ الْعَتَقُ فِي التَّبَعِ وَهُوَ الْاُمُّ فَلَا يَمْتَنِعُ ثُبُوتُهُ فِي الْاَصْلِ وَهُوَ الْوَلَدُ، وَلَيْسَ مِنْ صَرُورَاتِهِ كَمَا فِي وَلَدِ الْمَغْرُورِ فَإِنَّهُ حُرٌّ وَأُمُّهُ أَمَةٌ لِمَوْلَاهَا وَكَمَا فِي الْمَسْتَوْلَدَةِ بِالنِّكَاحِ، وَفِي الْفَصْلِ الثَّانِي قَامَ الْمَانِعُ بِالْاَصْلِ وَهُوَ الْوَلَدُ فَيَمْتَنِعُ ثُبُوتُهُ فِيهِ وَفِي التَّبَعِ، وَإِنَّمَا الْإِعْتَاقُ مَانِعًا لِأَنَّهُ لَا يَحْتَمِلُ النَّقْضَ كَحَقِّ اسْتِحْقَاقِ النَّسَبِ وَحَقِّ الْإِسْتِيلَادِ فَاسْتَوَيَا مِنْ هَذَا الْوُجْهِ، وَالثَّابِتُ مِنَ الْمُشْتَرِي حَقِيقَةُ الْإِعْتَاقِ، وَالثَّابِتُ فِي الْاُمِّ حَقُّ الْحُرِّيَّةِ وَفِي الْوَلَدِ لِلْبَائِعِ حَقُّ الدَّعْوَةِ، وَالْحَقُّ لَا يُعَارِضُ الْحَقِيقَةَ وَالتَّدْبِيرُ بِمَنْزِلَةِ الْإِعْتَاقِ لِأَنَّهُ لَا يَحْتَمِلُ النَّقْضَ وَقَدْ ثَبَتَ بِهِ بَعْضُ أَثَارِ الْحُرِّيَّةِ، وَقَوْلُهُ فِي الْفَصْلِ الْاَوَّلِ يَرُدُّ عَلَيْهِ بِحَصَّتِهِ مِنَ الثَّمَنِ قَوْلُهُمَا وَعِنْدَهُ بِكُلِّ الثَّمَنِ هُوَ الصَّحِيحُ كَمَا ذَكَرْنَا فِي فَصْلِ الْمَوْتِ.

ترجمہ: صاحب ہدایہ رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں کہ جامع صغیر میں ہے اگر کسی شخص کی ملکیت میں باندی حاملہ ہوئی پھر اس نے اسے فروخت کر دیا اور مشتری کے قبضہ میں اس نے بچہ جنا اور بائع نے اس لڑکے کا دعویٰ کیا حالاں کہ مشتری ماں کو آزاد کر چکا ہے تو وہ لڑکا بائع کا بیٹا ہوگا، اور بائع مشتری کو اس کے حصے کا ثمن واپس کرے گا، اور اگر مشتری نے لڑکے کو آزاد کیا ہو تو بائع کا دعویٰ باطل ہوگا۔
وجہ فرق یہ ہے کہ اس باب میں ولد اصل ہے اور ماں اس کے تابع ہے جیسا کہ گذر چکا ہے اور پہلی صورت میں دعویٰ اور استیلااد سے مانع موجود ہے اور وہ تابع یعنی ماں کا آزاد ہو جانا ہے لہذا یہ حق اصل میں ثبوت نسب سے مانع نہیں ہوگا۔ اور بچہ کے عتق سے اس کی ماں کا آزاد ہونا ضروری نہیں ہے۔ جیسے مغرور شخص کا لڑکا آزاد ہوتا ہے حالاں کہ اس لڑکے کی ماں اپنے مولیٰ کی مملوک رہتی ہے اور جیسے نکاح سے باندی کا لڑکا۔

اور دوسری صورت میں اصل یعنی ولد کی وجہ سے مانع موجود ہے، لہذا یہ لڑکے میں بھی اور تبع (ماں) میں بھی ثبوت نسب و عتق سے مانع ہوگا اور اعتناق اس وجہ سے مانع ہے کیوں کہ وہ نقض کا احتمال نہیں رکھتی جیسے استحقاق نسب کا حق اور استیلااد کا حق لہذا اس اعتبار سے دونوں برابر ہیں۔ اور لڑکے میں مشتری کی طرف سے حقیقی اعتناق ثابت ہے جب کہ ماں میں حق حریت ثابت ہے اور لڑکے میں بائع کی طرف سے حق دعویٰ موجود ہے اور حق حقیقت کے معارض نہیں ہوتا اور مدبر بنانا اعتناق کے درجے میں ہے کیوں کہ تدبیر میں بھی بطلان کا احتمال نہیں ہوتا اور تدبیر سے بھی آزادی کے کچھ اثرات ظاہر ہو جاتے ہیں۔ اور فصل اول میں امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کا یہ قول یرد علیہ بحصته من الثمن حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم کا قول ہے اور امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں پورا ثمن واپس کرنا ہوگا یہی صحیح ہے جیسا کہ موت کی فصل میں ہم اسے بیان کر چکے ہیں۔

اللُّغَاتُ:

﴿حبلت﴾ حاملہ ہوگئی۔ ﴿اعتق﴾ آزاد کر دیا۔ ﴿مغرور﴾ فریب خوردہ، جس کو دھوکہ دیا گیا ہو۔ ﴿امۃ﴾ باندی۔ ﴿مستولدة﴾ جس کو ام ولد بنایا گیا ہو۔ ﴿حرية﴾ آزادی۔

باندی کے آزاد ہو جانے کے بعد ام ولد ہونے کا دعویٰ:

اس عبارت میں جو مسئلہ مذکور ہے وہ جامع صغیر کا ہے جس کا حاصل یہ ہے کہ زید کی ملکیت میں ایک باندی حاملہ ہوئی اور اس نے بکر کے ہاتھ وہ باندی فروخت کر دی اور بکر کے یہاں یوم بیع سے لے کر چھ ماہ سے کم مدت میں اس نے ایک لڑکے کو جنم دیا اور بائع نے اس لڑکے کے نسب کا دعویٰ کر دیا اور اسی دوران مشتری نے اس کی ماں یعنی باندی کو آزادی کر دیا تھا تو بائع کا دعویٰ معتبر ہوگا اور وہ لڑکا اسی سے ثابت النسب مانا جائے گا اور باندی کا جو ثمن تھا اسے باندی اور اس کے نوزائیدہ بچے کے مابین حساب سے تقسیم کیا جائے گا اور باندی کے حصے میں جو ثمن ہوگا وہی مشتری پر لازم ہوگا یعنی بائع وہ ثمن مشتری کو نہیں دے گا اور جو لڑکے کے حصے میں آئے گا وہ ثمن مشتری سے ساقط ہوگا یعنی بائع پر اس کی واپسی لازم ہوگی۔ اس کے برخلاف اگر مشتری نے اسی لڑکے کو آزاد کیا ہو تو بائع کا دعویٰ باطل ہوگا۔

صاحب ہدایہ رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ ان دونوں صورتوں میں وجہ فرق یہ ہے کہ دعویٰ اور استیلاء کے باب میں لڑکا اصل ہے اور اس کی ماں لڑکے کے تابع ہوتی ہے۔ اب پہلی صورت میں یعنی جب مشتری نے ام (باندی) کو آزاد کیا تو دعویٰ اور استیلاء سے جو چیز مانع ہے یعنی حق وہ تبع میں پائی گئی ہے اور تبع ادنیٰ ہے، اس لیے یہ اصل یعنی ولد میں ثبوت دعویٰ سے مانع نہیں ہوگا اور بائع سے اس کا دعویٰ ثابت ہو جائے گا اور بچہ آزاد ہوگا لیکن یہ کوئی ضروری نہیں ہے کہ بچہ کے آزاد ہونے سے اس کی ماں بھی مستحق حق (یعنی بائع کی ام ولد) ہو جائے جیسے اگر کسی نے دوسرے سے اپنی باندی خریدی اور اسے اپنی مملوکہ سمجھ کر اس سے وطی کر کے بچہ حاصل کیا لیکن پھر وہ باندی کسی دوسرے کی مستحق نکلی تو اس کا مشتری اور واطی مغرور ہوگا اور اس کا لڑکا ولد المغرور ہوگا تو وہ بچہ آزاد ہوگا حالاں کہ اس کا ماں مملوکہ رہے گی۔

ایسے ہی اگر کسی عورت نے کسی آزاد مرد سے کہا کہ تم مجھ سے نکاح کر لو میں آزاد ہوں چنانچہ مرد نے اسے آزاد سمجھ کر اس سے وطی اور بچہ پیدا ہو گیا پھر معلوم ہوا کہ وہ کسی کی باندی ہے تو وہ عورت باندی رہے گی اور اس کا بچہ آزاد ہوگا۔ الحاصل جس طرح ان دونوں صورتوں میں بچہ آزاد ہوتا ہے اور ماں مملوکہ رہتی ہے اسی طرح صورت مسئلہ میں بھی بچہ آزاد ہوگا اور اس کی ماں مملوکہ ہی رہے گی۔

وفی الفصل الثانی الخ فرماتے ہیں کہ دوسری صورت میں یعنی جب مشتری لڑکے کو آزاد کر دے تو اصل یعنی ولد کے حق میں ثبوت دعویٰ سے مانع موجود ہے تو اصل کے ساتھ ساتھ تبع یعنی ام ولد میں بھی یہ مانع مؤثر ہوگا اور اعتاق اس وجہ سے ثبوت نسب سے مانع ہے کیوں کہ اعتاق میں نقص اور بطلان کا احتمال نہیں ہے جیسے نسب کے استحقاق کا حق ولد میں ہے اور حق استیلاء باندی میں ہے اور عدم نقص کے حوالے سے یہ دونوں یعنی مشتری کا اعتاق اور استحقاق بائع کا حق دونوں برابر ہیں لیکن مشتری کا فعل یعنی اعتاق حق حریت سے رائج ہے، کیوں کہ مشتری ہقیقہ حق کو ثابت کرتا ہے اور بائع حق حق کو اور حقیقت حق سے اقویٰ ہوتی ہے، اسی لیے اگر مشتری لڑکے کو آزاد کرتا ہے تو یہ آزادی ماں میں مؤثر نہیں ہوگی۔ اور صورت مسئلہ میں جو حکم اعتاق کا ہے وہی تدبیر کا بھی ہے کیوں کہ اعتاق کی طرح اس میں بھی نقص کا احتمال نہیں ہوتا اور تدبیر سے بھی اعتاق کا بعض آثار (مثلاً بیع کا عدم جواز وغیرہ) ثابت ہو جاتے ہیں۔

وقوله في الفصل الاول الخ فرماتے ہیں کہ صورتِ مسئلہ کی پہلی شق میں جو امام محمد رحمۃ اللہ علیہ نے یرد علیہ بحصہ من الثمن کہا ہے وہ حضرات صاحبین رضی اللہ عنہما کا قول ہے اور امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں بائع مشتری کو پورا ثمن واپس کرے گا یہی صحیح ہے جیسا کہ باندی کے مرنے کی صورت میں بھی امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کا یہی قول بیان کیا گیا ہے۔ صاحب بنایہ نے لکھا ہے کہ صاحب ہدایہ رحمۃ اللہ علیہ نے یہاں هو الصحيح جو کہا ہے وہ محل نظر ہے کیوں کہ امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کا پورے ثمن کی واپسی کا جو قول ہے وہ موت سے متعلق ہے اور یہاں صرف لڑکے کے حصے کے بقدر واپسی کا جو قول ہے وہ اعتاق سے متعلق ہے اور موت اور اعتاق میں فرق ہے لہذا دونوں جگہ ایک ہی حکم لگانا درست نہیں ہے۔ (بنایہ: ۵۲۳/۸)

قَالَ وَمَنْ بَاعَ عَبْدًا وَلَكَ عِنْدَهُ وَبَاعَهُ الْمُشْتَرِي مِنْ آخَرَ ثُمَّ ادَّعَاهُ الْبَائِعُ الْأَوَّلُ فَهُوَ ابْنُهُ وَيَبْطُلُ الْبَيْعُ، لِأَنَّ الْبَيْعَ يَحْتَمِلُ النَّقْضَ وَمَالَهُ مِنْ حَقِّ الدَّعْوَةِ لَا يَحْتَمِلُهُ فَيَنْتَقِضُ الْبَيْعُ لِأَجْلِهِ وَكَذَا إِذَا كَاتَبَ الْوَلَدُ أَوْ رَهْنَهُ أَوْ أَجَرَهُ أَوْ كَاتَبَ الْأُمَّ أَوْ رَهْنَهَا أَوْ زَوَّجَهَا ثُمَّ كَانَتِ الدَّعْوَةُ، لِأَنَّ هَذِهِ الْعَوَارِضَ تَحْتَمِلُ النَّقْضَ فَيَنْتَقِضُ ذَلِكَ كُلُّهُ وَتَصَحُّ الدَّعْوَةُ، بِخِلَافِ الْإِعْتَاقِ وَالتَّدْبِيرِ عَلَى مَآرٍ، وَبِخِلَافِ مَا إِذَا ادَّعَاهُ الْمُشْتَرِي أَوَّلًا ثُمَّ ادَّعَاهُ الْبَائِعُ حَيْثُ لَا يَنْبَغُ النَّسَبُ مِنَ الْبَائِعِ، لِأَنَّ النَّسَبَ الثَّابِتَ مِنَ الْمُشْتَرِي لَا يَحْتَمِلُ النَّقْضَ فَصَارَ كَالْعَتَاقِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کس نے ایسا غلام فروخت کیا جو اسی کے پاس پیدا ہوا ہو اور مشتری نے اسے دوسرے کے ہاتھ بیچ دیا پھر بائع اول نے اس کے نسب کا دعویٰ کیا تو وہ غلام اس کا بیٹا ہوگا اور بیع باطل ہو جائے گی، کیوں کہ بیع میں نقض کا احتمال ہے لیکن بائع کا جو دعویٰ اس میں نقض کا احتمال نہیں ہے لہذا اس کی وجہ سے بیع باطل ہو جائے گی۔

ایسے ہی اگر مشتری نے اس لڑکے کو مکاتب بنادیا یا رہن رکھ دیا یا اسے کرایہ پر دیدیا ہو یا اس کی ماں کو مکاتب بنایا ہو یا اسے رہن رکھا ہو یا اس کا نکاح کر دیا ہو پھر بائع اول نے دعویٰ کیا ہو۔ کیوں کہ یہ امور بطلان کا احتمال رکھتے ہیں لہذا ان میں سے ہر ایک باطل ہو جائے گا اور دعویٰ صحیح ہوگا۔ برخلاف اعتاق اور تدبیر کے جیسا کہ گذر چکا ہے۔ اور برخلاف اس صورت کے جب پہلے مشتری نے دعویٰ کیا ہو پھر بائع نے دعویٰ کیا ہو تو بائع سے نسب ثابت نہیں ہوگا، کیوں کہ جو نسب مشتری سے ثابت ہو چکا ہے اس میں نقض کا احتمال نہیں ہے تو یہ مشتری کے آزاد کرنے کی طرح ہو گیا۔

اللغات:

﴿ولد﴾ پیدا ہوا تھا۔ ﴿نقض﴾ ٹوٹ جانا۔ ﴿اجل﴾ وجہ۔ ﴿کاتب﴾ مکاتب بنادیا۔ ﴿اعتاق﴾ آزاد کرنا۔ ﴿تدبیر﴾ غلام کی آزادی کو اپنی موت پر موقوف کرنا۔

غلام کو بیچنے کے بعد اپنی اولاد ہونے کا دعویٰ کرنا:

مسئلہ یہ ہے کہ زید کے پاس ایک باندی نے بچہ جنا اور زید نے بکر کے ہاتھ اسے بیچ دیا پھر بکر نے عمر کے ہاتھ اسے بیچ دیا اس

کے بعد بائع اول یعنی زید یہ کہتا ہے کہ یہ میرا لڑکا ہے اور میرے نطفے سے پیدا ہوا ہے تو زید کا دعویٰ مقبول ہوگا اور بیع باطل ہو جائے گی، اس لیے کہ بیع میں نقض اور بطلان کا احتمال ہے اور بائع کے دعوے میں یہ احتمال نہیں ہے اس لیے غیر محتمل محتمل سے رائج ہوگا اور بیع باطل ہو جائے گی۔ اور مشتری کی طرف سے اس بچے کو یا اس کی ماں کو مکاتب بنانے اور رہن اور اجرت پر دینے کا بھی یہی حکم ہے، کیوں کہ رہن اور کاتبیت وغیرہ میں سے ہر چیز میں نقض اور بطلان کا احتمال ہے اس لیے مدعی کے دعوے کے سامنے یہ ساری چیزیں باطل ہو جائیں گی اور دعویٰ سب پر غالب ہو جائے گا۔

ہاں اگر مشتری نے اسے آزاد کر دیا ہو یا مدبر بنا دیا ہو تو اب بائع کا دعویٰ معتبر نہیں ہوگا، کیوں کہ اعتاق اور تدبیر اس دعوے سے قوی ہیں اور ان میں نقض کا احتمال نہیں ہے، اس لیے ان کے سامنے بائع کے دعوے کا کوئی اثر نہیں ہوگا۔ اسی طرح اگر بائع کے دعوے سے پہلے مشتری نے اس کے نسب کا دعویٰ کر دیا ہو تو بھی بائع کا دعوے بے اثر ہوگا، کیوں کہ مشتری کے دعوے سے وہ لڑکا مشتری سے ثابت النسب ہو چکا ہے اور چونکہ اس میں نقض کا امکان نہیں ہے، اس لیے جیسے مشتری کے اعتاق کی صورت میں بائع کا دعویٰ معتبر نہیں ہوتا اسی طرح مشتری کے دعویٰ کر لینے کی صورت میں بھی بائع کا دعویٰ مقبول نہیں ہوگا، کیوں کہ فقہ کا ضابطہ یہ ہے ”الشیء لا یزول بمثلہ۔“

قَالَ وَمَنْ ادَّعى نَسَبَ اَحَدِ التَّوَامِيْنِ ثَبَتَ نَسَبُهُمَا مِنْهُ لَانَّهُمَا وَلَدًا مِنْ مَاءٍ وَاحِدٍ فَمِنْ ضَرُوْرَةٍ ثُبُوْتُ نَسَبِ اَحَدِهِمَا ثُبُوْتُ نَسَبِ الْاُخَرِ، وَهَذَا لِاَنَّ التَّوَامِيْنِ وَلَدَانِ بَيْنَ وَلَا دَتِيْهَمَا اَقْلٌ مِنْ سِتَّةِ اَشْهُرٍ فَلَا يَتَصَوَّرُ عُلُوْقُ الثَّانِي حَادِثًا، لِاَنَّهُ لَا حَبْلَ لَاَقْلٌ مِنْ سِتَّةِ اَشْهُرٍ، وَفِي الْجَامِعِ الصَّغِيْرِ اِذَا كَانَ فِي يَدِهِ غُلَامَانِ تَوَامَانِ وَلَدَا عَنْدَهُ فَبَاعَ اَحَدَهُمَا وَاَعْتَقَهُ الْمُشْتَرِي ثُمَّ ادَّعى الْبَائِعُ الَّذِي فِي يَدِهِ فَهُمَا ابْنَاهُ وَبَطَلَ عِتْقُ الْمُشْتَرِي، لِاَنَّهُ لَمَّا ثَبَتَ نَسَبُ الْوَلَدِ الَّذِي عَنْدَهُ لِمَصَادَفَةِ الْعُلُوْقِ وَالدَّعْوَةِ مِلْكُهُ، اِذَا الْمَسْأَلَةُ مَفْرُوْضَةٌ فِيْهِ ثَبَتَ بِحَرِيَّةِ الْاَصْلِ فَثَبَتَ نَسَبُ الْاُخَرِ وَحَرِيَّةُ الْاَصْلِ فِيْهِ ضَرُوْرَةٌ لَانَّهُمَا تَوَامَانِ فَتَبَيَّنَ اَنَّ عِتْقَ الْمُشْتَرِي وَشِرَاوَهُ لَا فِي حَرِّ الْاَصْلِ فَبَطَلَ، بِخِلَافِ مَا اِذَا كَانَ الْوَلَدُ وَاحِدًا، لِاَنَّ هُنَاكَ يَبْطُلُ الْعِتْقُ فِيْهِ مَقْصُوْدًا لِحَقِّ دَعْوَةِ الْبَائِعِ وَهَلُمَّا تَبَعًا لِحَرِيَّتِهِ فِيْهِ حَرِيَّةُ الْاَصْلِ فَافْتَرَقَا، وَلَوْ لَمْ يَكُنْ اَصْلُ الْعُلُوْقِ فِيْهِ مِلْكُهُ ثَبَتَ نَسَبُ الْوَلَدِ الَّذِي عَنْدَهُ وَلَا يَنْقُضُ الْبَيْعُ فِيمَا بَاعَ، لِاَنَّ هَذِهِ دَعْوَةٌ تَحْرِيرٍ لَا نَعْدَامِ شَاهِدِ الْاِتِّصَالِ فَيَقْتَصِرُ عَلَى مَحِلِّ وَلَا يَتَبَه.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی شخص نے دو جڑواں بچوں میں سے ایک کے نسب کا دعویٰ کیا تو دونوں بچوں کا نسب اسی سے ثابت ہوگا، کیوں کہ وہ دونوں ایک ہی نطفے سے پیدا ہوئے ہیں، لہذا ان میں سے ایک کا نسب ثابت ہونے سے لامحالہ دوسرے کا نسب ثابت ہو جائے گا۔ یہ حکم اس وجہ سے ہے کہ جڑواں بچے وہی کہلاتے ہیں جن کی پیدائش میں چھ ماہ سے کم کا فاصلہ ہو اور دوسرے بچے کا حمل قرار پانا متصور نہ ہو، اس لیے کہ چھ ماہ سے کم میں حمل کا تصور نہیں ہے۔

جامع صغیر میں ہے کہ اگر کسی شخص کے پاس دو غلام ہوں اور وہ دونوں اس کے پاس پیدا ہوئے ہوں اور قابض نے ان میں سے ایک فروخت کر دیا اور مشتری نے اُسے آزاد کر دیا پھر بائع کے قبضہ میں جو غلام تھا اس کے متعلق نسب کا دعویٰ کیا تو وہ دونوں اس کے بیٹے ہوں گے اور مشتری کا حق باطل ہو جائے گا، کیوں کہ جب علق اور دعویٰ کے متصل ہونے کی وجہ سے اس لڑکے کے نسب کا دعویٰ ثابت ہو گیا جو بائع کے قبضہ میں ہے تو وہ اس کا مالک ہو جائے گا، کیوں کہ مسئلہ اس حال میں فرض کیا گیا ہے کہ علق اور ولادت دونوں چیزیں بائع کی ملکیت میں ہوئی ہیں پھر جب بائع نے اس لڑکے کے اپنے سے ہونے کا اقرار کر لیا تو بچہ میں اصلی حریت ثابت ہو جائے گی لہذا بدابہتہ دوسرے کا نسب بھی ثابت ہوگا اور اس میں اصلی حریت بھی ثابت ہوگی اور مشتری کا حق باطل ہو جائے گا۔

برخلاف اس صورت کے جب لڑکا ایک ہو کیوں کہ اس صورت میں بائع کے دعوے کا حق بن کر بالقصد حق باطل ہوگا۔ اور صورت مسئلہ میں اصل علق کی وجہ سے بطور تبعیت مشتری کا حق باطل ہے لہذا دونوں مسکلوں میں فرق ہو گیا۔ اور اگر اصل علق بائع کی ملکیت میں نہ ہوا ہو تو اسی لڑکے کا نسب اس سے ثابت ہوگا جو اس کے قبضہ میں ہے اور فروخت کردہ لڑکے میں بیع باطل نہیں ہوگی، اس لیے کہ یہ دعویٰ تحریر ہے، اس لیے کہ علق اور نسب کے دعویٰ میں اتصال نہیں ہے، لہذا یہ دعویٰ بائع کے محل ولایت (ملکیت) پر منحصر ہے گا۔

اللغات:

﴿تو آمین﴾ دو جزواں بچے۔ ﴿حبل﴾ حمل۔ ﴿مصادفہ﴾ وقوع، طاری ہونا۔ ﴿حریۃ﴾ آزادی۔ ﴿تحریر﴾ آزاد کرنا۔ ﴿انعدام﴾ نہ ہونا، معدوم ہونا۔

دو جزواں بچوں میں سے کسی ایک کے نسب کا دعویٰ:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی شخص نے دو جزواں بچوں میں سے ایک کے نسب کا دعویٰ کیا اور یہ کہا کہ ان میں سے ایک بچہ میرا ہے تو ایک کون کہے دونوں بچے اسی سے ثابت النسب ہوں گے۔ اس لیے کہ دونوں ایک ہی نطفے سے پیدا ہوئے ہیں اور جزواں ہیں اس لیے دوسرے کا علق نیا نہیں ہوگا اور جو حکم ایک بچے کا ہوگا وہی دوسرے کا بھی ہوگا یعنی جب ایک اس سے ثابت النسب ہوگا تو لاحالہ دوسرا بھی اسی سے ثابت النسب ہو جائے گا۔

اس سلسلے میں جامع صغیر کی روایت یہ ہے کہ اگر کسی شخص کے پاس دو جزواں بچے ہوں جو اسی کے پاس پیدا ہوئے ہوں اور اس نے ان میں سے ایک کو فروخت کر دیا اور مشتری نے اس فروخت شدہ غلام کو آزاد کر دیا اور بائع کے پاس جو ایک غلام بچا تھا اس کے متعلق اس نے یہ دعویٰ کر دیا کہ یہ میرا لڑکا ہے تو اس صورت میں بھی وہ دونوں لڑکے اسی سے ثابت النسب ہوں گے اور مشتری نے جو اعتناق کیا ہے وہ باطل ہو جائے گا، کیوں کہ جب بائع کے پاس موجود لڑکے میں اس کا نسب ثابت ہو جائے گا تو وہ اس کا مالک ہو جائے گا اس لیے کہ اصل مسئلہ اس صورت میں فرض کیا گیا ہے کہ دونوں بچوں کا علق اسی کی ملکیت میں ہوا ہے اور جب ایک بچے میں مدعی کا نسب ثابت ہوگا اور وہ مشرف بحریت ہوگا تو اس کی وجہ سے دوسرا بچہ بھی آزادی کی نعمت سے ہمکنار ہوگا، کیوں کہ دونوں جزواں ہیں اور ایک ہی پانی سے پیدا ہوئے ہیں اور چونکہ وہ پہلے ہی سے آزاد ہیں اس لیے مشتری کا دوسرے کو آزاد کرنا باطل ہے اور دوسرے میں بھی اس کا دعویٰ مؤثر ہوگا یعنی وہ بھی اسی سے ثابت النسب ہوگا۔

اور اگر لڑکا ایک ہی ہو یعنی دو جڑواں بچے نہ ہوں اور بائع کے فروخت کرنے کے بعد مشتری اسے آزاد کر دے تو یہاں بھی حق باطل ہوگا لیکن یہاں مدعی کے حق کا دعویٰ بن کر براہ راست باطل ہوگا اور جڑواں والے مسئلے میں غیر فروخت شدہ غلام کے تابع ہو کر باطل ہوگا اور یہی ان دونوں میں فرق ہے یعنی ایک جگہ حق کا بطلان اصلۃً ہے اور دوسری جگہ جمعاً ہے۔

اور اگر بائع کی ملکیت میں علق نہ ہوا ہو بلکہ صرف ان کی پیدائش بائع کی ملکیت میں ہوئی ہو اور بائع نے ان میں سے ایک کو فروخت کیا ہو اور مشتری نے اسے آزاد کر دیا پھر بائع نے ان میں سے ایک کے نسب کا دعویٰ کیا تو اس صورت میں بائع سے اسی غلام کا دعویٰ ثابت ہوگا جو اس کے پاس موجود ہے اور جو غلام اس نے فروخت کر دیا ہے اس میں اس کا دعویٰ مؤثر نہیں ہوگا اور نہ ہی وہ بیع باطل ہوگی اس لیے اس غلام میں جو دعویٰ ہے وہ دعویٰ تحریر ہے دعویٰ استیلاذ نہیں ہے، اس لیے کہ علق جو استیلاذ کی علامت ہے وہ بائع کی ملکیت سے متصل نہیں ہے، لہذا بائع کا دعویٰ اس کی محل ولایت یعنی اس کے پاس موجود غلام کی ذات تک محدود رہے گا اور اس کے علاوہ میں متعدی نہیں ہوگا۔

قَالَ وَإِذَا كَانَ الصَّبِيُّ فِي يَدِ رَجُلٍ فَقَالَ هُوَ ابْنُ عَبْدِي فَلَانَ الْغَائِبِ ثُمَّ قَالَ هُوَ ابْنِي لَمْ يَكُنْ ابْنَهُ أَبَدًا وَإِنْ جَحَدَ الْإِبْنُ أَنْ يَكُونَ ابْنَهُ وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَ إِذَا جَحَدَ الْعَبْدُ فَهُوَ ابْنُ الْمَوْلَى، وَعَلَى هَذَا الْخِلَافِ إِذَا قَالَ هُوَ ابْنُ فَلَانٍ وَلَدَ عَلَى فِرَاشِهِ ثُمَّ ادَّعَاهُ لِنَفْسِهِ، لَهُمَا أَنْ الْإِقْرَارَ يَرْتَدُّ بِرَدِّ الْعَبْدِ فَصَارَ كَأَنَّ لَمْ يَكُنِ الْإِقْرَارُ، وَالْإِقْرَارُ بِالنَّسَبِ يَرْتَدُّ بِالرَّدِّ وَإِنْ كَانَ لَا يَحْتَمِلُ النَّقْضَ أَلَا تَرَى أَنَّهُ يَعْمَلُ فِيهِ الْإِكْرَاهُ وَالْهَزْلُ فَصَارَ كَمَا إِذَا أَقَرَّ الْمُشْتَرِي عَلَى الْبَائِعِ بِاعْتِقَاقِ الْمُشْتَرَى فَكَذَبَهُ الْبَائِعُ ثُمَّ قَالَ أَنَا أَعْتَقْتُهُ بِتَحَوُّلِ الْوِلَاءِ إِلَيْهِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا صَدَّقَهُ لِأَنَّهُ يَدَّعِي بَعْدَ ذَلِكَ نَسَبًا ثَابِتًا مِنَ الْغَيْرِ وَبِخِلَافِ مَا إِذَا لَمْ يُصَدِّقْهُ وَلَمْ يَكْذِبْهُ، لِأَنَّهُ تَعَلَّقَ بِهِ حَقُّ الْمُقَرَّرِ لَهُ عَلَى اعْتِبَارِ تَصْدِيقِهِ فَيَصِيرُ كَوَلَدِ الْمُلَاعَنَةِ لَا يَثْبُتُ نَسَبُهُ مِنْ غَيْرِ الْمُلَاعَنِ، لِأَنَّ لَهُ أَنْ يَكْذِبَ نَفْسَهُ، وَلَأَبِي حَنِيفَةَ عَلَيْهِ السَّلَامُ أَنَّ النَّسَبَ مِمَّا لَا يَحْتَمِلُ النَّقْضَ بَعْدَ ثَبُوتِهِ وَالْإِقْرَارُ بِمِثْلِهِ لَا يَرْتَدُّ بِالرَّدِّ فَبَقِيَ قِيَمَتُهُ دَعْوَتُهُ كَمَنْ شَهِدَ عَلَى رَجُلٍ بِنَسَبٍ صَغِيرٍ فَرَدَّدَتْ شَهَادَتُهُ لِنَهْمَةٍ ثُمَّ ادَّعَاهُ لِنَفْسِهِ وَهَذَا لِأَنَّهُ تَعَلَّقَ بِهِ حَقُّ الْمُقَرَّرِ لَهُ عَلَى اعْتِبَارِ تَصْدِيقِهِ حَتَّى لَوْ صَدَّقَهُ بَعْدَ التَّكْذِيبِ يَثْبُتُ النَّسَبُ مِنْهُ وَكَذَا تَعَلَّقَ بِهِ حَقُّ الْوَلَدِ فَلَا يَرْتَدُّ بِرَدِّ الْمُقَرَّرِ لَهُ، وَمَسْأَلَةُ الْوِلَاءِ عَلَى هَذَا الْخِلَافِ وَلَوْ سَلَّمَ فَالْوِلَاءُ قَدْ يَبْطُلُ بِاعْتِرَاضِ الْأَقْوَى كَجَرِّ الْوِلَاءِ مِنْ جَانِبِ الْأُمِّ إِلَى قَوْمِ الْأَبِ وَقَدْ اعْتَرَضَ عَلَى الْوِلَاءِ الْمَوْقُوفِ مَا هُوَ أَقْوَى وَهُوَ دَعْوَى الْمُشْتَرِي قَبْطَلِ بِهِ، بِخِلَافِ النَّسَبِ عَلَى مَآرٍ، وَهَذَا يَصْلُحُ مَخْرَجًا عَلَى أَصْلِهِ فَمَنْ يَبِيعُ الْوَلَدَ وَيُخَافُ

عَلَيْهِ الدَّعْوَةُ بَعْدَ ذَلِكَ فَيَقْطَعُ دَعْوَاهُ بِاِقْرَارِهِ بِالنَّسَبِ لغيره .

ترجمہ: اگر کسی شخص کے قبضہ میں ایک بچہ ہو اور قابض یہ کہتا ہو کہ یہ میرے فلاں غائب غلام کا لڑکا ہے پھر قابض نے دعویٰ کیا کہ یہ میرا بیٹا ہے تو وہ بچہ کبھی بھی قابض کا بیٹا نہیں ہو سکتا اگرچہ غلام اس بات کا انکار کر دے کہ وہ بچہ اس کا بیٹا ہے۔ یہ حکم حضرت امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں ہے۔ حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم فرماتے ہیں کہ اگر غلام انکار کر دیتا ہے تو وہ بچہ مولیٰ کا بیٹا شمار ہوگا۔ اسی اختلاف پر یہ بھی ہے جب اس نے یہ کہا کہ یہ بچہ فلاں کا بیٹا ہے اور اسی سے پیدا ہوا ہے پھر اپنے لیے اس کا دعویٰ کر لیا۔ حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم کی دلیل یہ ہے کہ غلام کے رد کر دینے سے اقرار رد ہو جاتا ہے اور یہ ایسا ہو گیا گویا کہ اقرار تھا ہی نہیں اور نسب کا اقرار رد کر دینے سے رد ہو جاتا ہے اگرچہ اس میں نقض کا احتمال نہیں ہوتا۔ کیا دکھتا نہیں کہ اس میں اکراہ اور ہزل اپنا اثر دکھاتے ہیں تو یہ ایسا ہو گیا جیسے مشتری نے یہ اقرار کیا کہ بائع نے مبیع غلام کو فروخت کرنے سے پہلے آزاد کر دیا تھا مگر بائع نے اس کی تکذیب کر دی پھر مشتری نے کہا کہ میں نے اس غلام کو آزاد کر دیا تو ولاء مشتری کی طرف منتقل ہو جائے گی۔

برخلاف اس صورت کے جب غلام مولیٰ کی تصدیق کر دے تو بھی مولیٰ کا دعویٰ معتبر نہیں ہوگا، کیوں کہ اب وہ ایسے نسب کا دعویٰ کر رہا ہے جو دوسرے سے ثابت ہے اور برخلاف اس صورت کے جب غلام نہ تو تصدیق کرے اور نہ ہی تکذیب کرے، کیوں کہ غلام کے تصدیق کرنے کی صورت میں اس بچے سے مقرلہ کا حق متعلق ہو چکا ہے تو وہ بچہ ملاعنہ کے لڑکے کی طرح ہو جائے گا کہ ملاعنہ کے علاوہ سے اس کا نسب ثابت نہیں ہوگا، کیوں کہ ملاعنہ کو یہ حق ہوتا ہے کہ وہ اپنے آپ کو جھٹلا دے۔

حضرت امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کی دلیل یہ ہے کہ نسب ان چیزوں میں سے ہے جس کے ثابت ہونے کے بعد باطل ہونے کا احتمال نہیں ہوتا اور اس جیسا اقرار بھی رد کرنے سے رد نہیں ہوتا لہذا اقرار باقی رہے گا اور مدعی کا دعویٰ ممتنع ہوگا جیسے کسی شخص نے دوسرے کے خلاف ایک چھوٹے بچے کے نسب کی شہادت دی پھر کسی تہمت کی وجہ سے اس کی شہادت رد ہو گئی اس کے بعد اس نے اپنے لیے اس بچے کے نسب کا دعویٰ کر دیا تو اس کا دعویٰ مردود ہوگا۔ اور یہ حکم اس وجہ سے ہے کہ مقرلہ کی تصدیق کی وجہ سے اس بچے سے اس کا حق وابستہ ہو گیا ہے حتیٰ کہ اگر تکذیب کے بعد مقرلہ اس کی تصدیق کرے تو بھی اسی سے نسب ثابت ہوگا نیز اقرار کی وجہ سے اس سے لڑکے کا بھی حق متعلق ہو گیا ہے، لہذا مقرلہ کے انکار سے نسب کا انکار نہیں ہوگا۔

اور ولاء کا مسئلہ بھی اسی اختلاف پر ہے اور اگر ہم اسے متفق علیہ مان بھی لیں تو ولاء اقویٰ سے پیش آنے سے باطل ہو جاتا ہے جیسے ماں کی طرف سے باپ کی طرف ولاء منتقل ہو جاتا ہے اور صورت مسئلہ میں ولاء موقوف پر ایسی چیز حاوی ہو گئی ہے جو اس سے اقویٰ ہے یعنی مشتری کا دعویٰ لہذا اس دعوے کی وجہ سے ولاء موقوف باطل ہو جائے گی۔ برخلاف نسب کے جیسا کہ گذر چکا ہے۔ اور یہ مسئلہ امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کی اصل پر اس شخص کے حق میں حیلہ بننے کی صلاحیت رکھتا ہے جو کسی غلام کو فروخت کرے اور اسے بیچ کے بعد دوسرے کی طرف سے دعویٰ نسب کا خوف ہو، تو وہ دوسرے کے لیے نسب کا اقرار کر کے اس کا دعویٰ خارج کر دے۔

اللغات:

﴿جمحد﴾ انکار کر دیا۔ ﴿فراش﴾ بستر۔ ﴿برند﴾ واپس ہو جائے گا، ختم ہو جائے گا۔ ﴿نقض﴾ ٹوٹ جانا۔ ﴿اکراہ﴾

مجبور کر دینا۔ ﴿ہزل﴾ مذاق، ہنسی۔ ﴿اعتاق﴾ آزاد کرنا۔ ﴿یتحول﴾ پھر جائے گا۔ ﴿ولاء﴾ آزاد کردہ کا باقی ماندہ ترکہ۔ ﴿ملاعنة﴾ لعان کرنے والی۔

اقرار نسبت میں رجوع:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی شخص کے پاس کوئی بچہ ہو اور پہلے وہ کہے کہ یہ بچہ میرے اس غلام کا لڑکا ہے جو اس وقت یہاں نہیں ہے کہیں سفر پر گیا ہے، اس کے بعد کہتا ہے کہ یہ میرا ہی بچہ ہے تو وہ بچہ کبھی بھی اس کا بچہ نہیں ہوگا اگرچہ جس غلام کے لیے پہلے اس نے اقرار کیا تھا وہ انکار کر دے اور یہ کہہ دے کہ یہ میرا بچہ نہیں ہے اور اس غائب کی طرف سے یہاں تین احتمالات ہیں (۱) تصدیق (۲) تکذیب (۳) سکوت۔ تصدیق اور سکوت کی صورت میں تو کسی بھی حال میں وہ بچہ اس مدعی کا نہیں ہوگا اور تکذیب کی صورت میں اختلاف ہے اور وہ یہ ہے کہ امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں وہ بچہ مدعی کا نہیں ہوگا جب کہ حضرات صاحبین رحمہم اللہ کے یہاں وہ بچہ مدعی کا ہو جائے گا۔

حضرات صاحبین رحمہم اللہ کی دلیل یہ ہے کہ جب مدعی نے پہلے اپنے غلام کے لیے اس بچے کا اقرار کیا اور اس نے یہ اقرار رد کر دیا تو اقرار رد ہو گیا اور دوسرے سے خارج ہو گیا اور جب اقرار خارج ہو گیا تو مدعی کے دعوے کی مقبولیت کا راستہ بالکل صاف ہو گیا۔ رہا یہ سوال کہ نسب میں تو نقض اور بطلان کا احتمال نہیں ہے لیکن اقرار بالنسب میں تو رد اور نقض کا احتمال ہے جیسا کہ اس میں ہزل اور اکراہ کا امکان ہے یعنی اگر کسی شخص سے زبردستی یہ اقرار کرایا گیا کہ فلاں اس کا بیٹا ہے یا کسی نے دوسرے کو ازراہ مذاق کہا تم میرے بیٹے ہو تو یہ اقرار باطل ہو جائے گا اور نسب ثابت نہیں ہوگا اسی طرح صورت مسئلہ میں بھی مقررہ یعنی غلام کے رد کر دینے سے مولیٰ کی طرف سے نسب کا اقرار باطل ہو جائے گا اور وہ بچہ غلام سے ثابت النسب نہیں ہوگا۔ اور ثبوت نسب کے حوالے سے مولیٰ کا دعویٰ معتبر ہوگا۔

اس کی ایک مثال یہ بھی ہے زید نے بکر سے ایک غلام خریدا پھر مشتری یعنی زید کہنے لگا کہ بائع نے بیع سے پہلے ہی یہ غلام آزاد کر دیا ہے حالاں کہ بائع نے اس کی تکذیب کر دی تو اس تکذیب سے مشتری کا اقرار بالعتق باطل ہو جائے گا اور اب اگر خود مشتری یہ کہے کہ میں نے اسے آزاد کیا ہے تو یہ آزادی معتبر ہوگی اور اس غلام کی ولایت مشتری کو ملے گی۔ الحاصل جس طرح بائع کی تکذیب سے یہاں مشتری کا اقرار بالاعتاق باطل ہے اسی طرح صورت مسئلہ میں بھی مقررہ کی تکذیب سے مدعی یعنی مولیٰ کا اقرار بالنسب باطل ہے۔

بخلاف ما إذا صدقه الخ فرماتے ہیں کہ اگر عبد مقررہ اپنے مولیٰ کی تصدیق کرتے ہوئے یہ کہہ دے کہ ہاں واقعتاً یہ بچہ میرا ہے یا وہ سکوت اختیار کر لے تو ان دونوں صورتوں میں اس بچے سے مولیٰ کا دعویٰ نسب ثابت نہیں ہوگا، کیوں کہ تصدیق کی صورت میں وہ بچہ مقررہ کا ہو چکا ہے اور نسب کے ثبوت اور عدم ثبوت سے مستغنی ہو گیا ہے اور سکوت کو بھی تصدیق قرار دے کر اس سے مقررہ کا حق وابستہ کر دیا جاتا ہے اور اس صورت میں بھی اس پر دوسرے کا دوا نہیں چلتا اور جیسے ملاعنہ عورت کے بچے کا نسب ملاعنہ کے مادہ دوسرے سے ثابت نہیں ہوتا کیوں کہ ملاعنہ کو یہ اختیار ہے کہ خود کی تکذیب کر دے اور لعان کو باطل کرے وہ بچہ اپنا لے، اسی طرح تصدیق اور سکوت کی صورت میں یہاں بھی مذکورہ بچے کا نسب مقررہ کے علاوہ دوسرے سے ثابت نہیں ہوگا اور میاں مولیٰ کی دال نہیں گلے گی۔

ولأبي حنيفة رحمه الله الخ حضرت امام اعظم رحمہ اللہ کی دلیل یہ ہے کہ نسب میں بالاتفاق نقض اور بطلان کا احتمال نہیں ہے لہذا نسب کے متعلق جو اقرار ہوگا وہ بھی نقض اور بطلان سے پاک ہوگا اور اگرچہ مقررہ اسے رد کر دے لیکن وہ رد نہیں ہوگا یعنی مقررہ کے حق میں تو رد ہوگا مگر مقررہ کے حق میں معتبر ہوگا، کیوں کہ فقہ کا ضابطہ ہے کہ إقرار المقر حجة في حقه خاصة یعنی مقررہ کا اقرار صرف اسی کے حق میں حجت ہوتا ہے، لہذا صورت مسئلہ میں مولیٰ کا اقرار بالنسب لغیرہ اس کے حق میں حجت ہوگا اور اسی بچے کے متعلق اس کے نسب کا دعویٰ مردود ہوگا اس کی مثال ایسی ہے جیسے سلمان نے یہ شہادت دی کہ فرحان نعمان کا لڑکا ہے لیکن چونکہ سلمان نعمان کا بھائی ہے اس لیے نعمان کے حق میں قرابت کی وجہ سے اس کی شہادت مردود ہوگئی مگر خود سلمان کے حق میں وہ شہادت باقی ہے اور اگر سلمان خود یہ دعویٰ کرے کہ فرحان میرا لڑکا ہے تو اس کا یہ دعویٰ باطل ہوگا اسی طرح صورت مسئلہ میں بھی مقررہ کے نسب کا دعویٰ باطل ہوگا۔ اور اقرار بالنسب میں انکار اور رد کا احتمال نہ ہونے کی ایک وجہ یہ بھی ہے کہ اگر ہم مقررہ کی طرف سے تصدیق مان لیں تو اقرار کی وجہ سے مقررہ سے مقررہ کا حق وابستہ ہو جاتا ہے نیز مقررہ بھی مقررہ سے متعلق ہو جاتا ہے حتیٰ کہ اگر وہ تکذیب کے بعد بھی مقررہ کی تصدیق کر دے تب بھی مقررہ سے وہ بچہ ثابت بالنسب مانا جائے گا۔ الحاصل صورت مسئلہ میں مقررہ سے اس بچے کے ثبوت نسب کا امکان اور احتمال زیادہ ہے، اس لیے بھی مدعی کا دعویٰ معتبر نہیں ہوگا۔

ومسألة الولاء الخ حضرات صاحبین رحمہ اللہ نے صورت مسئلہ کو مسئلہ ولاء پر قیاس کیا ہے یہاں اسی قیاس اور استشہاد کا جواب دیتے ہوئے فرماتے ہیں کہ ولاء کا مسئلہ بھی امام اعظم رحمہ اللہ اور حضرات صاحبین رحمہ اللہ کے یہاں مختلف فیہ ہے لہذا اس سے امام اعظم رحمہ اللہ کے خلاف استدلال کرنا درست نہیں ہے اور اگر ہم اسے متفق علیہ مان بھی تو ولاء کا معاملہ یہ ہے کہ اگر ایک ولاء پر اس سے اقویٰ ولاء طاری ہو جاتا ہے تو پہلا ولاء باطل ہو جاتا ہے جیسے ایک آزاد عورت نے کسی غلام سے نکاح کیا اور اس سے اولاد پیدا ہوئی تو اولاد کی ولاء ماں کو ملے گی، لیکن جب باپ یعنی غلام آزاد کر دیا جائے گا تو وہ اولاد کی ولاء اپنی طرف کھینچ لے گا اور یہاں ولاء والا سے مسئلے میں بائع کی طرف سے جو ولاء ہے وہ موقوف ہے اور اس ولاء پر مشتری کا دعویٰ وارد ہو گیا جو اس موقوف سے اقویٰ ہے، اس لیے اس اقویٰ سے ولاء اول باطل ہو جائے گا جب کہ اصل مسئلے میں نسب ثابت ہونے کے بعد کبھی بھی باطل نہیں ہوگا۔ اور نسب یا اقرار نسب کا عدم بطلان ایک ایسی اصل ہے جس سے حیلے کا راستہ نکل سکتا ہے مثلاً اگر کوئی شخص کسی غلام کو فروخت کرنا چاہے لیکن اسے یہ خوف ہو کہ بیع کے بعد اس سے اپنے نسب کا دعویٰ کر دے گا اور بیع باطل ہو جائے گی تو مالک کو چاہئے کہ کسی دوسرے کے لیے اس بچے کے نسب کا اقرار کر دے تاکہ اس کا خوف زائل ہو جائے اور پھر مشتری اس کے نسب کا اقرار اور دعویٰ نہ کر سکے۔ (بنایہ: ۵۲۹/۸)

قَالَ وَإِذَا كَانَ الصَّبِيُّ فِي يَدِ مُسْلِمٍ وَنَصْرَانِي فَقَالَ النَّصْرَانِيُّ هُوَ ابْنِي وَقَالَ الْمُسْلِمُ هُوَ عَبْدِي فَهُوَ ابْنُ النَّصْرَانِيِّ أَوْ حُرٌّ، لِأَنَّ الْإِسْلَامَ مُرَجَّحٌ فَيُسْتَدْعَى تَعَارُضًا وَلَا تَعَارُضٌ، لِأَنَّ نَظَرَ الصَّبِيِّ فِي هَذَا أَوْفَرُ لِأَنَّهُ يَنَالُ شَرَفَ الْحُرِّيَّةِ حَالًا، وَشَرَفَ الْإِسْلَامِ مَالًا، إِذْ دَلَائِلُ الْوَحْدَانِيَّةِ ظَاهِرَةٌ وَفِي عَكْسِهِ الْحُكْمُ بِالْإِسْلَامِ تَبَعًا وَحِرْمَانُهُ عَنِ الْحُرِّيَّةِ لِأَنَّهُ لَيْسَ فِي وَسْعِهِ اِكْتِسَابُهَا، وَلَوْ كَانَتْ دَعْوَتُهُمَا دَعْوَةَ الْبُتَّةِ فَالْمُسْلِمُ أَوْلَى

تَرْجِيحًا لِلْإِسْلَامِ وَهُوَ أَوْفَرُ النَّظَرَيْنِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی مسلمان اور نصرانی کے قبضے میں کوئی بچہ ہو اور نصرانی کہتا ہو کہ یہ میرا لڑکا ہے اور مسلمان کہتا ہو کہ یہ میرا غلام ہے تو وہ نصرانی کا بیٹا ہو گا یا آزاد ہو گا۔ اس لیے کہ اسلام کو ترجیح دی جاتی ہے لیکن ترجیح متعارض کی متقاضی ہوتی ہے اور یہاں متعارض نہیں ہے اور بچہ کو ابن النصرانی بنانے میں اس کے ساتھ شفقت زیادہ ہے اس لیے کہ وہ فوراً مشرف بحریت ہو جائے گا اور کچھ دنوں بعد مشرف بہ اسلام بھی ہو جائے گا، کیوں کہ اللہ کی وحدانیت کے دلائل ظاہر ہیں اور اگر اسے غلام مان لیا جائے تو وہ اپنے مولیٰ کے تابع ہو کر مسلمان ہو گا اور آزادی کی نعمت سے محروم رہے گا اور بعد میں بھی آزادی حاصل کرنا اس کے بس میں نہیں ہو گا۔ اور اگر دونوں میں سے ہر ایک کا دعویٰ یہ ہو کہ یہ بچہ میرا بیٹا ہے تو اسے مسلمان کا بیٹا قرار دینا زیادہ رائج ہے، کیوں کہ اس میں اسلام کو غلبہ ہو گا اور بچے کے حق میں شفقت بھی زیادہ ہو گی۔

اللغات:

﴿صبی﴾ بچہ۔ ﴿بد﴾ قبضہ۔ ﴿حر﴾ آزاد۔ ﴿مرجح﴾ ترجیح یافتہ۔ ﴿يستدعى﴾ تقاضہ کرتا ہے۔ ﴿نظر﴾ شفقت۔ ﴿أونو﴾ زیادہ بھرپور۔ ﴿بنال﴾ حاصل کر لے گا۔ ﴿مال﴾ انجام، بعد میں۔ ﴿حرومان﴾ محروم ہونا۔ ﴿وسع﴾ طاقت، گنجائش۔ ﴿بنوة﴾ بیٹا ہونا۔

ایک لڑکے میں مسلمان اور کافر کا اختلاف:

صورت مسئلہ تو واضح ہے کہ اگر نصرانی لڑکے کو اپنا بیٹا قرار دے اور مسلمان غلام قرار دے تو چونکہ بیٹا بنانے میں اس بچے کے حق میں دو نعمتیں موجود ہوں گی فی الحال حریت اور بعد میں مسلمانیت اور غلام قرار دینے میں کامل طور پر ایک نعمت بھی اسے حاصل نہیں ہو گی اس لیے اس صورت میں تو اسے ابن النصرانی ہی قرار دیا جائے گا ہاں اگر مسلمان اور نصرانی دونوں یہ دعویٰ کر رہے ہوں کہ یہ میرا بیٹا ہے تو لڑکے کی چوٹ پر اسے مسلمان کا بیٹا قرار دیا جائے گا۔ لأن الإسلام يعلو ولا يعلو۔

قَالَ وَإِذَا ادَّعَتْ امْرَأَةٌ صَبِيًّا أَنَّهُ ابْنُهَا لَمْ يَجْزُ دَعْوَاهَا حَتَّى تَشْهَدَ امْرَأَةٌ عَلَى الْوِلَادَةِ، وَمَعْنَى الْمَسْأَلَةِ أَنْ يَكُونَ الْمَرْأَةُ ذَاتَ زَوْجٍ لِأَنَّهَا تَدْعِي تَحْمِيلَ النَّسَبِ عَلَى الْغَيْرِ فَلَا تَصَدَّقُ إِلَّا بِحُجَّةٍ، بِخِلَافِ الرَّجُلِ لِأَنَّهُ يَحْمِلُ نَفْسَهُ النَّسَبَ، ثُمَّ شَهَادَةُ الْقَابِلَةِ كَافِيَةٌ فِيهَا لِأَنَّ الْحَاجَةَ إِلَى تَعْيِينِ الْوَلَدِ، أَمَّا النَّسَبُ يَثْبُتُ بِالْفِرَاشِ الْقَائِمِ "وَقَدْ صَحَّ أَنَّ النَّسَبَ يَثْبُتُ قَبْلَ شَهَادَةِ الْقَابِلَةِ عَلَى الْوِلَادَةِ"، وَلَوْ كَانَتْ مُعْتَدَّةً فَلَا بُدَّ مِنْ حُجَّةٍ تَامَةٍ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَقَدْ مَرَّ فِي الطَّلَاقِ، وَإِنْ لَمْ تَكُنْ مَنكُوحَةً وَلَا مُعْتَدَّةً قَالُوا يَثْبُتُ النَّسَبُ مِنْهَا بِقَوْلِهِمَا، لِأَنَّ فِيهِ الزَّمَامَ عَلَى نَفْسِهَا دُونَ غَيْرِهَا، وَإِنْ كَانَتْهَا زَوْجٍ وَزَعَمَتْ أَنَّهُ ابْنُهَا مِنْهُ وَصَدَّقَهَا الزَّوْجُ فَهُوَ ابْنُهَا وَإِنْ لَمْ تَشْهَدْ امْرَأَةٌ، لِأَنَّهُ التَّزَمَ نَفْسَهُ فَأَغْنَى ذَلِكَ عَنِ الْحُجَّةِ، وَإِنْ كَانَ الصَّبِيُّ فِي أَيْدِيهِمَا وَزَعَمَ

الزَّوْجُ اَنَّهُ اَبْنُهُ مِنْ غَيْرِهَا وَرَعَمَتْ اَنَّهُ اَبْنُهَا مِنْ غَيْرِهِ فَهُوَ ابْنُهُمَا، لِأَنَّ الظَّاهِرَ أَنَّ الْوَلَدَ مِنْهُمَا لِقِيَامِ اَيَّدِهِمَا أَوْ لِقِيَامِ الْفِرَاشِ بَيْنَهُمَا ثُمَّ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا يُرِيدُ اِبْطَالَ حَقِّ صَاحِبِهِ فَلَا يَصْدَقُ عَلَيْهِ، وَهُوَ نَظِيرُ ثَوْبٍ فِي يَدِ رَجُلَيْنِ يَقُولُ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا هُوَ بَنِي وَبَيْنَ رَجُلٍ آخَرَ غَيْرِ صَاحِبِهِ يَكُونُ الثَّوْبُ بَيْنَهُمَا إِلَّا أَنَّ هُنَاكَ يَدْخُلُ الْمُقَرَّرُ لَهُ فِي نَصِيبِ الْمُقَرَّرِ، لِأَنَّ الْمُحِلَّ يَحْتَمِلُ الشَّرْكَهَ وَهَلْهَنَّا لَا يَدْخُلُ لِأَنَّ النَّسَبَ لَا يَحْتَمِلُهَا.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی عورت نے کسی بچے کے متعلق یہ دعویٰ کیا کہ وہ اس کا لڑکا ہے تو اس کا دعویٰ معتبر نہیں ہوگا، یہاں تک کہ ولادت پر کوئی عورت شہادت دے اور صورت مسئلہ یہ ہے کہ وہ عورت شوہر والی ہو کیوں کہ وہ دوسرے پر نسب لادنے کا دعویٰ کر رہی ہے لہذا دلیل کے بغیر اس کی تصدیق نہیں کی جائے گی۔ برخلاف مرد کے اس لیے کہ وہ اپنے اوپر نسب لاد رہا ہے۔ پھر اس سلسلے میں دایہ کی شہادت کافی ہے، کیوں کہ یہاں تعین ولد کی ضرورت ہے رہا نسب تو وہ موجودہ زوجیت سے ثابت ہے اور یہ صحیح ہے کہ حضرت نبی اکرم ﷺ نے ولادت کے متعلق دایہ کی شہادت قبول فرمائی ہے۔

اور اگر مدعیہ معتدہ ہو تو امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں حجت تامہ ضروری ہے اور کتاب الطلاق میں یہ بحث گذر چکی ہے اور اگر وہ عورت نہ تو معتدہ ہو اور نہ ہی منکوحہ ہو تو مشائخ نے فرمایا کہ اس کے کہنے سے ہی اس سے نسب ثابت ہو جائے گا کیوں کہ اس میں اسی پر الزام ہے دوسرے پر نہیں ہے۔

اور اگر عورت کا شوہر ہو اور عورت نے یہ دعویٰ کیا کہ یہ لڑکا اسی شوہر سے ہے اور شوہر نے اس کی تصدیق کر دی تو وہ ان دونوں کا بیٹا ہوگا اگرچہ کوئی عورت گواہی نہ دے، کیوں کہ شوہر نے بذات خود اس کا التزام کر لیا ہے اور اس چیز نے دلیل سے بے نیاز کر دیا ہے۔ اور اگر بچہ دونوں کے قبضہ میں ہو اور شوہر یہ دعویٰ کرے کہ یہ میرا لڑکا ہے اور قابضہ کے علاوہ دوسری بیوی سے ہے اور بیوی یہ دعویٰ کرے کہ یہ میرا لڑکا ہے اور قابض کے علاوہ دوسرے شوہر سے ہے تو بھی وہ لڑکا ان دونوں کا بیٹا ہوگا کیوں کہ ظاہر یہی ہے کہ وہ لڑکا انھی دونوں سے پیدا ہوا ہے، اس لیے کہ اس پر وہ دونوں قابض ہیں یا اس وجہ سے کہ ان میں رشتہ زوجیت برقرار ہے اور ان میں سے ہر کوئی اپنے ساتھ کے حق کو باطل کرنا چاہ رہا ہے لہذا اس کی تصدیق نہیں کی جائے گی۔

یہ اس کپڑے کی نظیر ہے جو دو آدمیوں کے قبضے میں ہو اور ان میں سے ہر شخص یہ کہے کہ یہ کپڑا میرے اور اس قابض کے علاوہ دوسرے آدمی کے مابین مشترک ہے تو وہ کپڑا دونوں قابضوں کے مابین مشترک ہوگا، لیکن اس صورت میں مقررہ مقرر کے حصے میں داخل ہوگا، کیوں کہ محل میں شرکت کا احتمال ہے اور لڑکے والے مسئلے میں مقررہ مقرر کے حصے میں حصے دار نہیں ہوگا کیوں کہ نسب میں شرکت کا احتمال نہیں ہوتا۔

النَّعَاتُ:

﴿وَلَادَةً﴾ پیدائش، بچہ جننا۔ ﴿تَحْمِيلًا﴾ ذمے لگانا، بوجھ لادنا۔ ﴿قَابِلَةً﴾ دانی۔ ﴿الْفِرَاشَ﴾ بستر، مرا: نکاح۔ ﴿مُعْتَدَةً﴾ طلاق یافتہ، عدت والی۔ ﴿النَّزَمَ﴾ اپنے ذمے لیا ہے۔ ﴿مَقَرَّ﴾ اقرار کرنے والا۔

عورت کا کسی بچے کے بارے میں اولاد ہونے کا دعویٰ کرنا:

عبارت میں مجموعی طور پر چار مسئلے مذکور ہیں (۱) ایک بچے کے متعلق کسی شوہر والی عورت نے یہ دعویٰ کیا کہ یہ میرا بیٹا ہے لیکن اس کا شوہر اس کے دعوے کا منکر ہے تو جب تک کوئی عورت مثلاً دایہ یا شہادت نہ دیدے کہ یہ لڑکا اسی مدعیہ عورت کا ہے اس وقت تک وہ لڑکا اس سے ثابت النسب نہیں ہوگا، کیوں کہ یہاں بیوی شوہر پر نسب کا بار لا رہی ہے اور چونکہ شوہر اس کا منکر ہے اس لیے دلیل کے بغیر اس کی بات معتبر نہیں ہوگی جیسا کہ حدیث پاک میں آپ ﷺ کا دایہ کی شہادت کو قبول کرنا مردی ہے۔ ہاں اگر عورت کی جگہ مرد مدعی ہو تو اس کے دعوے کی مقبولیت کے لیے دلیل کی ضرورت نہیں ہوگی۔

(۲) اگر مدعیہ عورت معتدہ ہو خواہ عدت وفات میں ہو یا عدت طلاق میں تو امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں حجت تامہ یعنی شہادت کاملہ کے بغیر اس کی بات مقبول نہیں ہوگی، ہاں اگر وہ منکوحہ یا معتدہ نہ ہو تو محض کہنے اور دعویٰ کرنے سے اس کا قول معتبر ہو جائے گا، کیوں کہ یہ اپنی ذات پر اقرار اور الزام ہے اور دوسرے کا اس سے کچھ لینا دینا نہیں ہے اس لیے اس مدعیہ کے حق میں اس عورت کی بات معتبر ہوگی۔ (۳) عورت منکوحہ ہو اور یہ دعویٰ کر رہی ہو کہ یہ بچہ اس کے موجودہ شوہر سے ہے اور شوہر اس کی تصدیق کر دے تو شوہر کی تصدیق وہ بچہ ان دونوں سے ثابت النسب ہوگا اور مزید کسی حجت اور دلیل کی ضرورت نہیں ہوگی۔

(۴) بچہ میاں بیوی کے قبضہ میں ہو شوہر کہے کہ یہ میرا بچہ ہے لیکن میری دوسری بیوی سے ہے قبضہ بیوی سے نہیں ہے اور بیوی یہ دعویٰ کر رہی ہو کہ یہ میرا بیٹا ہے اور میرے سابق یا مرحوم شوہر کا ہے تو اس صورت میں بھی وہ بچہ انھی میاں بیوی کا بیٹا قرار دیا جائے گا جن کے قبضہ میں فی الحال وہ ہے کیوں کہ ان کا اس پر قابض ہونا اور ان کے مابین رشتہ زوجیت کا بحال ہونا اس بات کی دلیل ہے کہ یہ انھی کا بچہ ہے لیکن وہ دونوں دوسرے کی طرف اس کی نسبت کر کے ایک دوسرے کا حق باطل کرنا چاہ رہے ہیں اس لیے اس حوالے سے ان کی تصدیق نہیں کی جائے گی۔

اس کی مثال ایسی ہے جیسے دو لوگ مثلاً نعمان اور سلمان کپڑے کے کسی تھان پر قابض ہوں، لیکن ان میں سے ہر ایک کہے کہ یہ تھان میرے اور سعدان کے مابین مشترک ہے تو اس صورت میں بھی وہ کپڑا دونوں قابضوں یعنی نعمان اور سلمان ہی کے مابین مشترک ہوگا، البتہ دونوں نے جس کے لیے اشتراک اور حصہ داری کا اقرار کیا ہے وہ ان کے اپنے اپنے حصے میں حصہ دار ہوگا، اس لیے کہ یہاں محل یعنی ثوب میں شرکت کا احتمال ہے جب کہ نسب میں شرکت کا احتمال نہیں ہے، اس لیے نسب والی صورت میں مقررہ حصہ دار نہیں ہوگا۔

قَالَ وَمَنْ اشْتَرَى جَارِيَةً فَوَلَدَتْ وَلَدًا عِنْدَهُ فَاسْتَحَقَّهَا رَجُلٌ غَرَمَ الْاَبَ فِيمَةُ الْوَلَدِ يَوْمَ يَخَاصِمُ لِاَنَّهُ وَلَدُ الْمَعْرُورِ فَإِنَّ الْمَعْرُورَ مَنْ يَطَأُ امْرَأَةً مُعْتَمِدًا عَلَى مَلِكٍ يَمِينٍ أَوْ نِكَاحٍ فَتِلْدٌ مِنْهُ ثُمَّ تَسْتَحِقُّ، وَوَلَدُ الْمَعْرُورِ حَرٌّ بِالْقِيمَةِ بِاجْمَاعِ الصَّحَابَةِ، وَلَآنَ النَّظَرَ مِنَ الْجَانِبَيْنِ وَاجِبٌ فَيَجْعَلُ الْوَلَدُ حُرًّا اَصْلًا فِي حَقِّ اَبِيهِ رَقِيقًا فِي حَقِّ مَدْعِيهِ نَظَرًا لِهَمَّا، ثُمَّ الْوَلَدُ حَاصِلٌ فِي يَدِهِ مِنْ غَيْرِ صُنْعِهِ فَلَا يَصْنَعُهُ اِلَّا بِالْمَنْعِ كَمَا فِي وَلَدِ

الْمَغْصُوبَةُ فَلِهَذَا تُعْتَبَرُ قِيَمَةُ الْوَلَدِ يَوْمَ الْخُصُومَةِ، لِأَنَّهُ يَوْمَ الْمَنْعِ، وَلَوْ مَاتَ الْوَلَدُ لِأَشْيَاءٍ عَلَى الْآبِ لَانْعِدَامِ الْمَنْعِ وَكَذَا لَوْ تَرَكَ مَالًا لِأَنَّ الْإِرْثَ لَيْسَ بِبَدَلٍ عَنْهُ، وَالْمَالُ لِأَبِيهِ لِأَنَّهُ حُرُّ الْأَصْلِ فِي حَقِّهِ فَيَرِثُهُ، وَلَوْ قَتَلَهُ الْآبُ يَغْرُمُ قِيَمَتَهُ لَوْ جُودَ الْمَنْعِ وَكَذَا لَوْ قَتَلَهُ غَيْرُهُ فَأَخَذَ دِيَّتَهُ، لِأَنَّ سَلَامَةَ بَدَلِهِ كَسَلَامَةِ لَهُ وَمَنْعَ بَدَلِهِ كَمَنْعِهِ فَيَغْرُمُ قِيَمَتَهُ كَمَا إِذَا كَانَ حَيًّا، وَيَرْجِعُ بِقِيَمَةِ الْوَلَدِ عَلَى بَائِعِهِ لِأَنَّهُ صَمَّنَ لَهُ سَلَامَتَهُ كَمَا يَرْجِعُ بِمَنْعِهِ بِخِلَافِ الْعَقْرِ، لِأَنَّهُ لَزِمَهُ لِاسْتِيفَائِهَا مُنَافِعَتَهَا فَلَا يَرْجِعُ بِهِ عَلَى الْبَائِعِ، وَاللَّهُ أَعْلَمُ بِالصَّوَابِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی شخص نے کوئی باندی خریدی اور اس باندی نے مشتری کے پاس بچہ جنا اور ایک شخص اس باندی کا مستحق نکل گیا تو باپ (مشتری) خاصیت کے دن والی قیمت کا ضامن ہوگا، اس لیے کہ یہ ولد مغرور ہے اور مغرور وہ شخص ہے جو ملک یمین یا نکاح پر اعتماد کر کے کسی عورت سے وطی کرے اور وہ عورت اس کے نطفے سے بچہ جنے پھر وہ عورت کسی کی مستحق نکل جائے۔ اور ولد مغرور باجماع صحابہ آزاد بالقیمت ہوتا ہے اور اس لیے کہ دونوں (باپ مستحق) کی طرف سے شفقت کو ملحوظ رکھنا ضروری ہے لہذا لڑکے کو اس کے باپ کے حق میں حلالاً صل قرار دیا جائے گا اور مدعی کے حق میں اسے رقیق مانا جائے گا تاکہ دونوں کے ساتھ شفقت متحقق ہو جائے۔

پھر یہ لڑکا باپ کی طرف سے کسی زیادتی کے بغیر اس کے پاس آیا ہے، لہذا منع کے بغیر وہ ضامن نہیں ہوگا جیسے ولد مغصوبہ میں ہوتا ہے اسی لیے لڑکے کی وہی قیمت معتبر ہے جو خصوصیت کے دن کی ہے، کیوں کہ یوم الخصومت ہی یوم المنع ہے، اور اگر یہ بچہ مر جائے تو باپ پر کچھ نہیں ہوگا، کیوں کہ منع معدوم ہے ایسے ہی اگر اس بچے نے میراث میں کوئی مال چھوڑا تو بھی باپ پر ضمان نہیں ہوگا، کیوں کہ لڑکا میراث کا بدل نہیں ہے اور اس کا مال اس کے باپ کا ہوگا، کیوں کہ باپ کے حق میں یہ لڑکا حراً اصل ہے اس لیے باپ اس کا وارث ہوگا، اور اگر باپ اسے قتل کر دے تو اس کی قیمت کا ضامن ہوگا اس لیے کہ منع موجود ہے ایسے ہی اگر دوسرے نے اسے قتل کر دیا اور باپ نے اس کی دیت لے لی تو بھی باپ ضامن ہوگا۔ اس لیے کہ لڑکے کے بدل کی سلامتی اس کی سلامتی کے مانند ہے اور اس کے بدل کا روکنا لڑکے کے روکنے کی طرح ہے لہذا باپ اس کی قیمت کا ضامن ہوگا جیسے اگر بچہ زندہ ہوتا تو بھی باپ ضامن ہوتا۔ اور باپ اپنے بائع سے لڑکے کی قیمت واپس لے گا، کیوں کہ بائع نے مشتری کے لیے سلامتی مبیع کا ضمان لیا تھا اور یہ باپ (جو مشتری ہے) مبیع کا ثمن بھی واپس لے گا۔ برخلاف عقر کے، کیوں کہ باندی کے منافع وصول کرنے کی وجہ سے اس پر عقر لازم ہو گیا ہے اس لیے مشتری اسے بائع سے واپس نہیں لے سکتا۔ واللہ اعلم۔

اللغات:

﴿ولدت﴾ بچہ جنا۔ ﴿استحق﴾ مستحق نکل آیا۔ ﴿غرم﴾ ضامن ہوگا۔ ﴿بخاصم﴾ جھگڑا کیا جا رہا ہے۔ ﴿مغرور﴾ فریب خوردہ، جس کو دھوکہ دیا گیا ہو۔ ﴿نظر﴾ شفقت۔ ﴿صنع﴾ کارروائی۔ ﴿انعدام﴾ نہ ہونا، معدوم ہونا۔ ﴿عقر﴾ وطی کا معاوضہ، مہر۔

باندی کا ام ولد بننے کے بعد مستحق نکل آتا:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی شخص نے کوئی باندی خریدی اس سے وطن کی اور ایک بچہ پیدا ہوا پھر وہ باندی کسی کی مستحق نکل گئی تو مشتری یعنی باپ پر اس بچے کی قیمت واجب ہوگی جو پیدا ہوا ہے، کیوں کہ یہ بچہ ولد مفرور ہے اور ولد مفرور باتفاق صحابہ قیمت کے عوض آزاد ہوتا ہے، لہذا یہ بچہ بھی آزاد ہوگا اور مشتری اور مستحق دونوں کی رعایت کرتے ہوئے باپ یعنی مشتری کے حق میں اس بچے کو حراً صل مانا جائے گا، کیوں کہ اگر باپ کو یہ علم ہوتا کہ یہ بچہ غلام ہو کر علق پائے گا تو وہ ایسی غلطی نہ کرتا اس لیے کہ اسے آزاد اور حر لڑکے کی طلب ہے اور مستحق یعنی مدعی کی رعایت اس طرح ہے کہ اس کی ماں باندی ہے، لہذا ماں کے تابع ہو کر وہ بچہ بھی غلام ہی ہوگا اور مشتری پر اس کی وہ قیمت واجب ہوگی جو مستحق کے خصامت کے دن بازار میں ہوگی، کیوں کہ خصامت اور دعوے ہی کے دن اس کے استحقاق کا علم ہوگا اور وہی دن یوم المبع ہوگا اسی لیے اسی دن کی قیمت معتبر ہوگی جیسے اگر کسی نے غصب کردہ باندی سے وطن کی اور بچہ پیدا ہوا تو وہ بچہ بھی مضمون المبع ہوگا اور اس کی بھی یوم المبع اور یوم الخصامت والی قیمت ہی واجب ہوگی۔

ولومات الولد الخ فرماتے ہیں کہ اگر اظہار استحقاق اور خصامت سے پہلے ہی وہ بچہ مر جائے تو باپ یعنی مشتری پر ضمان نہیں ہوگا، کیوں کہ یہ بچہ مضمون تو ہے، لیکن مضمون المبع ہے اور خصامت سے پہلے مر جانے کی وجہ سے چونکہ منع معدوم ہے اس لیے باپ ضامن نہیں ہوگا، اسی طرح اگر وہ بچہ مر گیا اور اس نے وراثت وغیرہ میں ملا ہوا کچھ مال چھوڑا تو بھی باپ ضامن نہیں ہوگا، کیوں کہ یہ مال مرحوم بچے کا بدل نہیں ہے کہ باپ کو اس مال کے متعلق مانع شمار کیا جائے بلکہ لٹنے باپ ہی اس مال کا وارث بھی ہوگا، کیوں کہ یہ بچہ اس باپ کے حق میں حر الاصل ہے اور انت و مالک لایبیک کے فرمان گرامی کے تحت باپ بیٹے کے مذکورہ مال کا مستحق ہے، ہاں اگر باپ اسے قتل کر دے تو منع پایا جائے گا اور وہ ضامن ہوگا یا کوئی دوسرا قتل کر دے اور باپ اس کی دیت لے لے تو بھی ضامن ہوگا، کیوں کہ دیت ولد کا بدل ہے، اور بدل کا روکنا اصل روکنے کی طرح ہے اس لیے اصل کی طرح بدل روکنے کی صورت میں بھی باپ ضامن ہوگا اور جب باپ ضمان دے کر فارغ ہو جائے گا تو اب بائع کو پکڑے گا اور اس سے بچہ کا ضمان بھی واپس لے گا اور باندی کا شن بھی واپس لے گا، کیوں کہ بائع نے سلامتی بیع کا ضامن بن کر اسے دھوکہ دیا ہے حالاں کہ بیع سالم نہیں ہے۔ البتہ اس باندی کا جو عقر ہوگا یعنی وہ مال جو بطور مہر کے مشتری نے اسے دیا ہوگا اس مال کو وہ بائع سے واپس نہیں لے گا کیوں کہ اس کے عوض اس نے باندی سے اور اس کے ضیع سے استفادہ کر لیا ہے لہذا اسے خود مشتری برداشت کرے گا اور بائع سے اس سلسلے میں رجوع نہیں کرے گا۔ واللہ اعلم وعلمہ اتم



کتاب الإقرار

یہ کتاب اقرار کرنے کے احکام کے بیان میں ہے

صاحب کتاب کتاب الدعوی کے بیان سے فارغ ہونے کے بعد کتاب الإقرار کو بیان کر رہے ہیں، کیوں کہ دعویٰ اور اقرار میں مناسبت ہے بایں معنی کہ مدعی علیہ یا تو مدعی کے دعوے کا مقرر ہوگا یا منکر ہوگا، مقرر ہوگا تو معاملہ جلدی حل ہوگا جب کہ منکر ہونے کی صورت میں کئی مراحل کے بعد معاملہ کا حل نکلے گا۔ اور چونکہ اقرار اور انکار کا مرحلہ دعوے پر مبنی اور موقوف ہے لہذا مبنی علیہ اور موقوف علیہ یعنی دعویٰ کو اقرار سے پہلے بیان کیا گیا ہے۔ (بنایہ، شرح عربی ہدایہ)

قَالَ وَإِذَا أَقَرَّ الْحُرُّ الْعَاقِلُ الْبَالِغُ بِحَقِّ لَزْمَةٍ إِقْرَارُهُ مَجْهُولًا كَانَ مَا أَقَرَّ بِهِ أَوْ مَعْلُومًا، إَعْلَمُ أَنَّ الْإِقْرَارَ إِخْبَارٌ عَنْ ثُبُوتِ الْحَقِّ وَأَنَّهُ مُلْزِمٌ لِقُوعِهِ دَلَالَةً، أَلَا تَرَى كَيْفَ أَلْزَمَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ مَا عَزَا الرَّجْمَ بِإِقْرَارِهِ وَتِلْكَ الْمَرْأَةُ بِاعْتِرَافِهَا، وَهُوَ حَاجَةٌ قَاصِرَةٌ لِقُصُورِ وَلَايَةِ الْمَقْرَرِ عَنْ غَيْرِهِ فَيَقْتَصِرُ عَلَيْهِ وَشَرَطُ الْحُرِّيَّةِ لِيَصَحَّ إِقْرَارُهُ مُطْلَقًا فَإِنَّ الْعَبْدَ الْمَادُونُ لَهُ وَإِنْ كَانَ مُلْحِقًا بِالْحُرِّ فِي حَقِّ الْإِقْرَارِ لَكِنْ الْمَحْجُورُ عَلَيْهِ لَا يَصَحُّ إِقْرَارُهُ بِالْمَالِ وَيَصَحُّ بِالْحُدُودِ وَالْقَصَاصِ لِأَنَّ إِقْرَارَهُ عَهْدٌ مُوجِبٌ لَتَعْلُقِ الدِّينِ بِرَقَبَتِهِ وَهِيَ مَالُ الْمَوْلَى فَلَا يَصْدُقُ عَلَيْهِ، بِخِلَافِ الْمَادُونِ لَهُ لِأَنَّهُ مُسْلِطٌ عَلَيْهِ مِنْ جِهَتِهِ وَبِخِلَافِ الْحَدِّ وَالْدَّمِ، لِأَنَّهُ يَنْفِي عَلَى أَصْلِ الْحُرِّيَّةِ فِي ذَلِكَ حَتَّى لَا يَصَحَّ إِقْرَارُ الْمَوْلَى عَلَى الْعَبْدِ فِيهِ وَلَا بَدَّةً مِنَ الْبُلُوغِ وَالْعَقْلِ، لِأَنَّ إِقْرَارَ الصَّبِيِّ وَالسَّجُونِ غَيْرُ لَازِمٍ لِإِنْعِدَامِ أَهْلِيَّتِهِ الْإِلْتِزَامِ إِلَّا إِذَا كَانَ الصَّبِيُّ مَادُونًا لَهُ لِأَنَّهُ مُلْحِقٌ بِالْبَالِغِ بِحُكْمِ الْإِذْنِ وَجَهَالَةِ الْمُقَرَّرِ لَا يَمْنَعُ صِحَّةُ الْإِقْرَارِ، لِأَنَّ الْحَقَّ قَدْ يَلْزِمُهُ مَجْهُولًا بِأَنَّهُ أَتْلَفَ مَا لَا يَدْرِي قِيَمَتُهُ أَوْ يَجْرَحُ

جَرَاحَةً لَا يَعْلَمُ أَرْضُهَا أَوْ تَبْقَى عَلَيْهِ بَاقِيَةٌ حِسَابٍ لَا يُحِيطُ بِهِ عِلْمُهُ، وَلَا إِقْرَارُ إِبْخَارٍ عَنْ ثُبُوتِ الْحَقِّ فَيَصِحَّ بِهِ، بِخِلَافِ الْجَهَالَةِ فِي الْمُقَرَّرِ لَهُ لِأَنَّ الْمَجْهُورَ لَا يَصْلَحُ مُسْتَحَقًّا وَيُقَالُ لَهُ بَيِّنُ الْمَجْهُولِ لِأَنَّ التَّجْهِيلَ مِنْ جِهَتِهِ فَصَارَ كَمَا إِذَا أَعْتَقَ أَحَدٌ عَبْدَهُ فَإِنْ لَمْ يَبَيِّنْ أَجْبَرَهُ الْقَاضِي عَلَى الْبَيَانِ، لِأَنَّهُ لَزِمَهُ الْخُرُوجُ عَمَّا لَزِمَهُ بِصَحِيحِ إِقْرَارِهِ وَذَلِكَ بِالْبَيَانِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر آزاد، عاقل اور بالغ نے اپنے اوپر کسی حق کا اقرار کیا تو وہ اس پر لازم ہو جائے گا خواہ وہ حق مجہول ہو یا معلوم ہو۔ واضح رہے کہ کسی کے حق کے ثبوت کی خبر دینے کا نام اقرار ہے اور اقرار مقرر پر لازم کر دیا جاتا ہے، کیوں کہ اقرار مجربہ پر دلیل بن جاتا ہے کیا غور نہیں کرتے کہ حضرت نبی اکرم ﷺ نے اقرار زنا کی وجہ سے حضرت ماعز پر رحم لازم فرمادیا تھا اور امراء غامدہ پر اس کے اعتراف کی وجہ سے رحم لازم کر دیا تھا۔ اور اقرار حجت قاصرہ ہے کیوں کہ مقرر کو اپنے علاوہ پر ولایت نہیں ہوتی لہذا مقرر کا اقرار اسی پر منحصر رہتا ہے۔

اور امام قدوری رحمہ اللہ نے اس لیے حریت کی شرط لگائی ہے تاکہ مطلقاً اقرار صحیح ہو اس لیے کہ عبد ماذون لہ اگرچہ اقرار کے حق میں آزاد کے ساتھ ملحق ہے، لیکن عبد مجبور کا اقرار بالمال صحیح نہیں ہے ہاں عبد مجبور کی طرف سے حدود اور قصاص کا اقرار درست ہے۔ اس لیے کہ عبد مجبور کا اقرار ملزم مانا گیا ہے، کیوں کہ دین اس کی رقبہ سے متعلق ہوتا ہے حالاں کہ رقبہ اس کے مولیٰ کا مال ہے لہذا مولیٰ کے خلاف اس کی تصدیق نہیں کی جائے گی۔ برخلاف عبد ماذون لہ کے کیوں کہ وہ مولیٰ ہی کی طرف سے اس کے مال میں تصرف کرنے پر مسلط کیا جاتا ہے اور برخلاف حدود اور قصاص کے اقرار کے اس لیے کہ اس سلسلے میں وہ اصل حریت پر باقی رہتا ہے حتیٰ کہ حدود اور قصاص میں غلام کے خلاف اس کے مولیٰ کا اقرار بھی صحیح نہیں ہے۔

اور عقل اور بلوغت ضروری ہے، کیوں کہ اہلیت التزام معدوم ہونے کی وجہ سے ہی بچے اور مجنون کا اقرار لازم نہیں ہوتا لہذا یہ کہ بچہ ماذون فی التجارۃ ہو کیوں کہ اجازت کی وجہ سے صبی ماذون بالغ کے درجے میں ہوتا ہے۔ اور مقررہ کی جہالت صحت اقرار سے مانع نہیں ہے کیوں کہ کبھی مقرر پر مجہول حق بھی لازم ہو جاتا ہے بایں طور کہ وہ ایسی چیز ہلاک کر دے جس کی قیمت معلوم نہ ہو یا ایسا زخم لگا دے جس کا تاوان معلوم نہ ہو یا اس پر کچھ حساب کتاب باقی ہو جسے وہ نہ جانتا ہو اور اقرار میں چونکہ ثبوت حق کی خبر دی جاتی ہے اس لیے مجہول چیز کا اقرار بھی صحیح ہے۔ برخلاف اس جہالت کے جو مقررہ میں ہو، کیوں کہ مجہول شخص مستحق نہیں بن سکتا۔ اور مقرر سے کہا جائے گا کہ جہالت کی وضاحت کر دے کیوں کہ یہ جہالت اسی کی طرف سے پیدا کی گئی ہے تو یہ ایسا ہو گیا جیسے کسی نے اپنے دو غلاموں میں سے ایک غیر معین کو آزاد کیا۔

اور اگر مقرر جہالت کی وضاحت نہ کرے تو قاضی اسے وضاحت کرنے پر مجبور کر دے گا، اس لیے کہ اس کے صحیح اقرار کی وجہ سے جو چیز اس پر لازم ہوئی ہے اس سے عہدہ برآ ہونا بھی اس پر لازم ہے۔

اللَّغَاتُ:

﴿رَجْم﴾ سنگساری۔ ﴿قَاصِرَةٌ﴾ ناکافی، کمزور۔ ﴿يَقْتَصِرُ﴾ منحصر رہے گی، رُک جائے گی۔ ﴿حُرِيَّةٌ﴾ آزادی۔ ﴿مُجْبُورٌ عَلَيْهِ﴾ جس پر پابندی لگی ہو۔ ﴿انْعِدَامٌ﴾ نہ ہونا، معدوم ہونا۔ ﴿التَّزَامُ﴾ اپنے ذمے لینا۔ ﴿أَجْبِرَةٌ﴾ اس کو مجبور کرے گا۔

اَقْرَارِ کا حَکْم اور شُرَاطُ:

عبارت کا مطلب تو ترجمہ سے ہی واضح ہے البتہ مختصر عرض یہ ہے کہ صحتِ اقرار کے لیے اقرار کرنے والے کا آزاد ہونا، عقل مند ہونا اور بالغ ہونا شرط اور ضروری ہے، آزاد ہونا اس لیے ضروری ہے تاکہ مال اور غیر مال دونوں کا اقرار صحیح ہو اس لیے کہ عبد غیر ماذون کا اقرار بالمال صحیح نہیں ہے، کیوں کہ اس کے اقرار کو درست ماننے سے اس کے مولیٰ پر قرض کی زیادتی میں اضافہ ہوگا جو تحمیل الدین علی الغیر بغیر امرہ واذنہ کے قبیل سے ہے اس لیے درست نہیں ہے۔ البتہ عبد ماذون کے مالی اور غیر مالی دونوں اقرار صحیح ہیں کیوں کہ اجازت کی وجہ سے عبد ماذون آزاد کی فہرست میں شامل اور داخل ہو جاتا ہے اور پھر وہ مولیٰ ہی کی طرف سے تصرف پر مامور کیا جاتا ہے اس لیے اس کے مالی اور غیر مالی دونوں اقرار معتبر ہوں گے۔ اور عبد مجبور کا غیر مالی اقرار مثلاً حدود یا قصاص کا اقرار بھی معتبر ہے کیوں کہ حدود اور قصاص کے حق میں عبد مجبور اصل حریت پر باقی رہتا ہے اور آزاد شخص کی طرف سے حدود اور قصاص کا اقرار معتبر ہے لہذا عبد مجبور کی طرف سے بھی ان چیزوں کا اقرار درست اور معتبر ہوگا۔

ولا بد من البلوغ والعقل الخ فرماتے ہیں کہ بلوغ اور عقل کی شرط اس وجہ سے لگائی ہے تاکہ مقرر میں اقرار اور التزام کی اہلیت ہو اور چونکہ بچے اور مجنون میں التزام اور اقرار کی اہلیت نہیں ہوتی اس لیے ان کے اقرار کی کوئی حیثیت بھی نہیں ہوتی۔ ہاں اگر بچے کو اس کے ولی اور سرپرستوں کی طرف سے تجارت و تصرف کی اجازت حاصل ہو تو اس کا اقرار معتبر ہوگا کیوں کہ اجازت اسے بالغوں کی صف میں لاکھڑا کرتی ہے۔

وجهالة المقر به الخ متن میں مجھولا کان ما اقر به او معلوما کا جملہ آیا ہے یہاں اس کی وضاحت کرتے ہوئے صاحب کتاب فرماتے ہیں کہ صحتِ اقرار کے لیے مقررہ کا معلوم اور متعین ہونا ضروری نہیں ہے بلکہ اگر مقررہ مجہول ہو تب بھی اقرار درست ہے اور آدمی مجہول چیز بھی اپنے اوپر لازم کر لیتا ہے مثلاً ایک شخص نے کوئی چیز ہلاک کی لیکن اس کی قیمت کا علم نہیں ہے یا کسی کو زخم لگایا مگر اس کے تاوان کا پتہ نہیں ہے کہ کتنا ہوتا ہے اب اگر مختلف یا جارج اپنے اپنے فعل کا اقرار کرتے ہیں تو ان کا یہ اقرار معتبر ہوگا اور انہی سے اس کی وضاحت اور تعین طلب کی جائے گی اور اگر زبان اور پیار سے وہ وضاحت نہیں کریں گے تو قاضی ان پر لٹھی چارج کروائے گا اور بزور بازو ان سے وضاحت بیان کرائی جائے گی۔

اس کے برخلاف اگر مقررہ مجہول ہو تو اقرار درست نہیں ہے مثلاً مقرر کہے لو جل علمي ألف درهم کہ ایک آدمی کے مجھ پر ہزار درہم ہیں تو چونکہ مقررہ مجہول ہے اس لیے یہ اقرار درست نہیں ہے کیوں کہ مجہول شخص حق اور مال کا مستحق نہیں ہو سکتا۔

قَالَ ثَنَانٌ قَالَ لِثَلَاثِينَ عَلِيٍّ شَيْءٌ لَزِمَهُ أَنْ يَبَيِّنَ مَالَهُ قِيمَةً لِأَنَّهُ أَخْبَرَ عَنِ الْوُجُوبِ فِي ذِمَّتِهِ وَمَا لَا قِيمَةَ لَهُ لَا يَجِبُ

فِيهَا فَاِذَا بَيَّنَّ غَيْرَ ذَلِكَ يَكُونُ رَجُوعًا قَالَ وَالْقَوْلُ قَوْلُهُ مَعَ يَمِينِهِ اِنْ اَدْعَى الْمُقَرَّرُ لَهُ اَكْثَرَ مِنْ ذَلِكَ، لِأَنَّهُ هُوَ الْمُنْكَرُ فِيهِ، وَكَذَا اِذَا قَالَ لِفُلَانٍ عَلَيَّ حَقٌّ لِمَا بَيَّنَّا وَكَذَا لَوْ قَالَ غَضَبْتُ مِنْهُ شَيْئًا يَجِبُ اَنْ يَبَيَّنَ مَا هُوَ مَا لَمْ يَجْعَلْ فِيهِ التَّمَانُعَ تَعْوِيلًا عَلَى الْعَادَةِ، وَلَوْ قَالَ لِفُلَانٍ عَلَيَّ مَالٌ فَالْمَرْجِعُ اِلَيْهِ فِي بَيَانِهِ لِأَنَّهُ هُوَ مُجْمَلٌ وَيُقْبَلُ قَوْلُهُ فِي الْقَلِيلِ وَالْكَثِيرِ، لِأَنَّ كُلَّ ذَلِكَ مَالٌ فَإِنَّهُ اسْمٌ لِمَا يَتَمَوَّلُ بِهِ اِلَّا أَنَّهُ لَا يَصْدَقُ فِي أَقَلِّ مِنْ دَرَاهِمٍ، لِأَنَّهُ لَا يَمَعْدُ مَالًا عُرْفًا، وَلَوْ قَالَ مَالٌ عَظِيمٌ لَمْ يَصْدَقْ فِي أَقَلِّ مِنْ مِائَتَيْ دَرَاهِمٍ، لِأَنَّهُ أَقْرَبُ بِمَالٍ مُوصُوفٍ فَلَا يَجُوزُ اِلْعَاءُ الْوَصْفِ، وَالنِّصَابُ مَالٌ عَظِيمٌ حَتَّى اِعْتَبِرَ صَاحِبُهُ عَيْنًا بِهِ، وَالْغَنِيُّ عَظِيمٌ عِنْدَ النَّاسِ، وَعَنْ أَبِي حَنِيفَةَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ أَنَّهُ لَا يَصْدَقُ فِي أَقَلِّ مِنْ عَشْرَةِ دَرَاهِمٍ وَهِيَ نِصَابُ السَّرَقَةِ لِأَنَّهُ عَظِيمٌ حَيْثُ يَقْطَعُ بِهِ الْيَدُ الْمُحْتَرَمَةُ، وَعَنْهُ مِثْلُ جَوَابِ الْكِتَابِ، وَهَذَا اِذَا قَالَ مِنَ الدَّرَاهِمِ، أَمَّا اِذَا قَالَ مِنَ الدَّنَانِيرِ فَالْتَقْدِيرُ فِيهَا بِالْعَشْرِينَ وَفِي الْبَابِ بِخَمْسٍ وَعَشْرِينَ، لِأَنَّهُ أَذْنَى نِصَابٍ يَجِبُ فِيهِ مِنْ جَنْسِهِ وَفِي غَيْرِ مَالِ الزَّكَاةِ بِقِيَمَةِ النِّصَابِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے کہا فلاں کا مجھ پر کچھ باقی ہے تو اس پر لازم ہے کہ ایسی چیز بیان کرے جس کی قیمت ہو، کیوں کہ اس نے اپنے ذمہ میں کوئی چیز واجب ہونے کا اقرار کیا ہے اور جس چیز کی قیمت نہیں ہوتی وہ ذمہ میں واجب نہیں ہوتی اور اگر وہ غیر قیمت والی چیز بیان کر دے تو یہ رجوع ہوگا۔ اور اگر مقررہ مقرر کی اقرار کردہ مقدار سے زائد کا دعویٰ کرے تو مقرر کی قسم کے ساتھ اس کا قول معتبر ہوگا، کیوں کہ اس سلسلے میں یہی منکر ہے۔ ایسے ہی اگر اس نے کہا فلاں کا مجھ پر کوئی حق ہے اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے۔ ایسے ہی اگر اس نے کہا میں نے فلاں کی کوئی چیز غصب کی ہے تو اس پر لازم ہوگا کہ ایسی چیز کو بیان کرے جو مال ہو اور عادتاً و عموماً اس کے لینے میں روک ٹوک ہو۔

اگر کہا فلاں کا مجھ پر کچھ مال ہے تو اس کی وضاحت میں اس سے رجوع کیا جائے گا، کیوں کہ اسی نے اجمال پیدا کیا ہے اور کم زیادہ کے متعلق اس کی بات مانی جائے گی اس لیے قلیل بھی مال ہے اور کثیر بھی مال ہے اس لیے کہ مال اسی چیز کا نام ہے جس سے مالدار کی حاصل کی جائے لیکن ایک درہم سے کم میں اس کی تصدیق نہیں کی جائے گی اس لیے کہ اس کم کو عرف میں مال نہیں شمار کیا جاتا۔ اور اگر مال عظیم کہا تو دوسو درہم سے کم میں اس کی تصدیق نہیں کی جائے گی، کیوں کہ اس نے ایسے مال کا اقرار کیا ہے جو صفت عظیم کے ساتھ متصف ہے لہذا وصف کو لغو قرار دینا درست نہیں ہے۔ اور بقدر نصاب جو مال ہے وہ بھی عظیم ہے حتیٰ کہ صاحب نصاب اس مال کی وجہ سے غنی سمجھا جاتا ہے اور غنی شخص لوگوں میں بڑا تصور کیا جاتا ہے۔

حضرت امام ابو حنیفہ رحمۃ اللہ علیہ سے مروی ہے کہ دس درہم سے کم میں اس شخص کی تصدیق نہیں کی جائے گی اور دس درہم سرقہ کا نصاب ہے کیوں کہ یہ مال عظیم ہے اس حوالے سے کہ اس کی چوری پر ید محترم کاٹ لیا جاتا ہے۔ امام صاحب سے دوسری روایت قدوری کے حکم کی طرح مروی ہے اور یہ حکم اس صورت میں ہے جب اس نے من الدراہم کہا ہو اور اگر اس سے من الدنانیر کہا ہو تو

دنایہ میں بیس سے عظیم کا اندازہ لگایا جائے گا اور اونٹ میں بچیس سے لگایا جائے گا کیوں کہ اونٹ کا یہ کم سے کم نصاب ہے جس میں اسی جنس کا بچہ واجب ہوتا ہے۔ اور مالِ زکوٰۃ کے علاوہ میں نصاب کی قیمت کا اعتبار ہوگا۔

اللغات:

﴿بیت﴾ بیان کرے۔ ﴿تمنع﴾ ایک دوسرے کو روکنا۔ ﴿تعویل﴾ عام طور پر۔ ﴿مرجع﴾ جس سے رجوع کیا جائے گا۔ ﴿لا یصدق﴾ تصدیق نہیں کی جائے گی۔ ﴿لا یعد﴾ نہیں شمار کیا جاتا۔ ﴿سرقۃ﴾ چوری۔

اقرار مجہول کا بیان:

اس عبارت میں چار مسئلے بیان کئے گئے ہیں (۱) ایک شخص نے کہا کہ فلاں کا مجھ پر کچھ بقایا ہے لیکن اس نے یہ واضح نہیں کیا کہ کیا بقایا ہے تو اب اس پر لازم ہے کہ شئی کی ایسی وضاحت کرے جو قیمت والی چیز ہو کیوں کہ قیمت والی چیز ہی ذمہ میں واجب ہوتی ہے اب اگر وہ کہتا ہے کہ اس کا مجھ پر حقوق اسلام میں سے کوئی حق باقی ہے تو یہ مقرر کی طرف سے اقرار سے رجوع ہوگا کیوں کہ حق اسلام کی کوئی مالیت اور قیمت نہیں ہوتی۔ مقرر نے یہ وضاحت کر دی کہ مقررہ کے مجھ پر سو روپے قرض ہیں لیکن مقررہ کہتا ہے کہ دو سو ہیں تو یا تو مقررہ بینہ پیش کرے تب اس کی بات مانی جائے گی، نہیں تو مقرر کی بیین کے ساتھ اس کے حق میں فیصلہ کر دیا جائے گا اور اسے صرف سو روپے ہی ادا کرنے ہوں گے اس لیے کہ حدیث پاک میں البینۃ علی المدعی والیمین علی من انکر کے فرمان مقدس سے مدعی علیہ پر قسم لازم کر دی گئی ہے۔ اگر مقرر فلاں علی شئی کی لفلان علی حق کہے تب بھی اس پر ایسی چیز کی وضاحت کرنا لازم ہے جو مقوم ہو، کیوں کہ اس سے بھی ماوجب فی الذمہ کی خبر دی گئی ہے اور ماوجب فی الذمہ مقوم ہی ہوتی ہے۔

(۲) اگر مقرر نے کہا کہ میں نے فلاں کی ایک چیز غصب کی ہے تو یہاں بھی اس پر مقوم چیز سے اس کی تفسیر و توضیح کرنا لازم ہے، کیوں کہ عرب میں غصب سے عموماً مال مقوم کا غصب مراد ہوتا ہے اس لیے کہ یہی ماوجب فی الذمہ ہوتا ہے۔

(۳) اگر یہ کہا فلاں علی مالٌ تو چونکہ مال مجمل ہے اور یہ اجمال خود مقرر کا پیدا کردہ ہے لہذا مقرر ہی پر اس کی وضاحت لازم ہوگی اور ایک درہم سے زائد میں جو مقدار بھی وہ بیان کرے گا اسے ماننا لازم ہوگا البتہ اگر وہ ایک درہم یا اس سے کم کوئی مقدار بیان کرتا ہے تو اس کی بات معتبر نہیں ہوگی، کیوں کہ ایک درہم سے کم کو نہ تو عرفاً مال شمار کیا جاتا ہے اور نہ ہی اس کے گم ہونے اور چوری ہونے کی کوئی پرواہ کی جاتی ہے۔

(۴) اگر مقرر نے یہ کہہ کر اقرار کیا فلاں علی مال عظیم کہ مجھ پر فلاں کا عظیم مال باقی ہے تو حضراتِ صاحبین رحمہم اللہ کے یہاں دو سو درہم سے کم میں اس کی بات نہیں مانی جائے گی یعنی اگر وہ دو سو یا اس سے زائد درہم کی وضاحت کرتا ہے تب تو اس کا بیان معتبر ہوگا ورنہ نہیں، کیوں کہ یہاں مقرر نے مال کو صفتِ عظمت کے ساتھ متصف کر دیا ہے لہذا اس وصف کا لحاظ کرنا ضروری ہے اور دو سو درہم چونکہ مالِ نصاب ہے اور اس میں زکوٰۃ واجب ہے اور دو سو درہم والے کو لوگ مالدار سمجھتے ہیں۔

اس لیے دو سو یا اس سے زائد کا اقرار کرنے کی صورت میں ہی عظیم کی عظمت آشکارا ہوگی۔ اس سلسلے میں امام اعظم رحمہم اللہ سے دو روایتیں مروی ہیں (۱) ایک روایت حضراتِ صاحبین رحمہم اللہ کے قول کی طرح ہے (۲) اور دوسری روایت یہ ہے کہ عظیم کا اقل محل عشرۃ

دراہم ہوں گے اور دس درہم یا اس سے زائد کی وضاحت میں اس کی بات معتبر ہوگی اور اس سے کم کی وضاحت میں اس کا قول معتبر نہیں ہوگا، کیوں کہ دس درہم کی مقدار سرقہ کا نصاب ہے اور تنقی مالیت کی چوری پر ہاتھ کاٹا جاتا ہے اور ہاتھ انسان کا محترم عضو ہے لہذا جس مقدار پر قطع یہ ہوگا وہ مقدار بھی محترم اور باعظمت ہوگی۔ یہ دونوں قول (یعنی امام صاحب اور حضرات صاحبین رحمہم اللہ کے اقوال) اس صورت میں ہیں جب مقرر نے یوں کہا لفلان علی مال عظیم من الدراہم کہا اور اگر دراہم کی جگہ دانیر کہا ہو تو اس صورت میں اس کی اقل مقدار بیس دینار ہوگی، کیوں کہ بیس دینار ہی مال نصاب ہے اور اگر من الإبل کہا ہو تو بیس اونٹ مقررہ ہوں گے اس لیے کہ اہل میں یہ مقدار مقدار نصاب ہے، غرض یہ ہے کہ اس نے جس جنس کا نام لیا ہوگا حضرات صاحبین رحمہم اللہ کے یہاں اس جنس کا نصاب زکوٰۃ مقررہ قرار پائے گا اور امام اعظم رحمہم اللہ کے یہاں دس درہم کی مقدار مقررہ ہوگی، شمس الائمہ سرخسی فرماتے ہیں کہ امام اعظم رحمہم اللہ کا قول زیادہ صحیح معلوم ہوتا ہے اور اس میں اقرار کرنے والے کی پوزیشن کی حالت کا اعتبار کیا جائے گا چنانچہ اگر وہ محتاج اور تنگدست ہو تو اس کے لیے تھوڑے دراہم بہت ہیں اور اگر وہ مالدار ہو تو اس کے لیے زیادہ دراہم بھی کچھ حیثیت نہیں رکھتے۔ لہذا اسے سیدھے دوسو کے پار لگا دینا مناسب نہیں ہے۔ (شارح غنی عند)

وَلَوْ قَالَ أَمْوَالٌ عَظَامٌ فَالتَّقْدِيرُ بِثَلَاثَةِ نَصَبٍ مِنْ جِنْسٍ مَا سَمَّاهُ إِعْتِبَارًا لِأَدْنَى الْجَمْعِ وَلَوْ قَالَ دَرَاهِمٌ كَثِيرَةٌ لَمْ يُصَدِّقْ فِي أَقَلِّ مِنْ عَشْرَةٍ، وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُمُ اللَّهُ، وَعِنْدَهُمَا لَمْ يُصَدِّقْ فِي أَقَلِّ مِنْ مِائَتَيْنِ، لِأَنَّ صَاحِبَ النَّصَابِ مُكْثَرٌ حَتَّى وَجَبَ عَلَيْهِ مَوَاسَاةُ غَيْرِهِ، بِخِلَافِ مَا دُونَهُ، وَلَهُ أَنَّ الْعَشْرَةَ أَقْصَى مَا يَنْتَهِي إِلَيْهِ اسْمُ الْجَمْعِ يُقَالُ عَشْرَةُ دَرَاهِمٍ ثُمَّ يُقَالُ أَحَدُ عَشَرَ دِرْهَمًا فَيَكُونُ هُوَ الْأَكْثَرُ مِنْ حَيْثُ اللَّفْظُ فَيَنْصَرِفُ إِلَيْهِ وَلَوْ قَالَ دَرَاهِمُ فَهِيَ ثَلَاثَةٌ، لِأَنَّهَا أَقَلُّ الْجَمْعِ الصَّحِيحِ إِلَّا أَنْ يُبَيِّنَ أَكْثَرَ مِنْهَا لِأَنَّ اللَّفْظَ يَحْتَمِلُهُ وَيَنْصَرِفُ إِلَى الْوَزْنِ الْمُعْتَادِ، وَلَوْ قَالَ كَذَا دِرْهَمًا لَمْ يُصَدِّقْ فِي أَقَلِّ مِنْ أَحَدِ عَشَرَ دِرْهَمًا، لِأَنَّهُ ذَكَرَ عَدَدَيْنِ مُبْهَمَيْنِ لَيْسَ بَيْنَهُمَا حَرْفُ الْعَطْفِ وَأَقَلُّ ذَلِكَ مِنَ الْمُفْسِّرِ أَحَدُ عَشَرَ وَلَوْ قَالَ كَذَا وَلَمْ يُصَدِّقْ فِي أَقَلِّ مِنْ أَحَدٍ وَعَشْرَيْنِ لِأَنَّهُ ذَكَرَ عَدَدَيْنِ مُبْهَمَيْنِ بَيْنَهُمَا حَرْفُ الْعَطْفِ وَأَقَلُّ ذَلِكَ مِنَ الْمُفْسِّرِ أَحَدٌ وَعَشْرُونَ فَيَحْمَلُ كُلُّ وَجْهِ عَلَى نَظِيرِهِ، وَلَوْ قَالَ كَذَا دِرْهَمًا فَهُوَ دِرْهَمٌ لِأَنَّهُ تَفْسِيرٌ لِلْمُبْهَمِ، وَلَوْ ثَلَاثُ كَذَا بِغَيْرِ وَائٍ فَأَحَدُ عَشَرَ، لِأَنَّهُ لَا نَظِيرَ لَهُ سِوَاهُ، وَإِنْ ثَلَاثُ بِالْوَاوِ فَمِائَةٌ وَأَحَدٌ وَعَشْرُونَ، وَإِنْ رُبْعٌ يَزَادُ عَلَيْهَا أَلْفٌ لِأَنَّ ذَلِكَ نَظِيرُهُ.

ترجمہ: اور اگر مقرر نے اموال عظام کا اقرار کیا تو جمع کی ادنی مقدار کا اعتبار کرتے ہوئے اس کی بیان کردہ جنس کے تین نصاب سے اس کا اندازہ کیا جائے گا۔ اور اگر مقرر نے دراہم کثیرہ کہا ہو تو دس درہم سے کم میں اس کی تصدیق نہیں کی جائے گی یہ امام اعظم

رضی اللہ عنہ کے یہاں ہے۔ حضرات صاحبین رحمہم اللہ کے یہاں دو سو درہم سے کم میں اس کی تصدیق نہیں کی جائے گی اس لیے کہ صاحب نصاب کثیر مال والا ہوتا ہے یہاں تک کہ اس پر دوسروں کی خبر گیری کرنا واجب ہے۔ برخلاف اس سے کم کے، حضرت امام اعظم رحمہ اللہ کی دلیل یہ ہے کہ دس کا عدد اسم جمع کا نہائی عدد ہے چنانچہ عشرۃ درہم بولنے کے بعد اُحد عشر درہم کہا جاتا ہے لہذا لفظ کے اعتبار عشرۃ ہی اکثر ہے اس لیے اس کی طرف رجوع کیا جائے گا۔

اور اگر مقرر نے درہم کہا تو تین درہم مراد ہوں گے، کیوں کہ ثلاثۃ اقل جمع ہے الا یہ کہ مقرر خود ہی اس پر اضافہ کر دے کیوں کہ لفظ میں زیادتی کی سکت ہے اور درہم کے معروف وزن کا اعتبار ہوگا۔ اور اگر مقرر نے کذا کذا درہم کہا تو گیارہ درہم سے کم میں اس کی تصدیق نہیں کی جائے گی، کیوں کہ اس نے دو مبہم عدد ذکر کیا ہے اور ان کے مابین حرف عطف نہیں ہے اور اگر اس نے کذا و کذا درہم کہا تو اکیس سے کم میں اس کی تصدیق نہیں ہوگی کیوں کہ مقرر نے دو مبہم عدد ذکر کیا ہے اور ان میں حرف عطف بھی ہے۔ اور تفسیر کی صورت میں اس کی کم از کم مقدار اکیس ہے، لہذا ہر وجہ کو اس کی نظیر پر محمول کیا جائے گا۔ اور اگر اس نے کذا درہم کہا تو ایک ہی درہم مراد ہوگا اس لیے کہ ایک درہم اس مبہم درہم کی تفسیر ہے، اور اگر مقرر نے تین مرتبہ کذا کذا و او کے بغیر کہا تو اس سے گیارہ درہم مراد ہوں گے، اس لیے کہ گیارہ کے علاوہ اس کی کوئی نظیر نہیں ہے اور اگر اس نے او کے ساتھ تین مرتبہ کذا و کذا و کذا کہا تو اس سے ایک سو اکیس درہم مراد ہوں گے۔ اور اگر اس نے چار مرتبہ کذا و کذا و کذا و کذا درہم کہا تو ایک ہزار ایک سو اکیس ۱۱۲۱ درہم مراد ہوں گے اس لیے کہ یہی اس کی نظیر ہے۔

اللغات:

﴿عظام﴾ بڑے بڑے، واحد: عظیم۔ ﴿لم یصدق﴾ تصدیق نہیں کی جائے گی۔ ﴿مواساۃ﴾ غم خواری، خیال رکھنا۔ ﴿اقلصی﴾ انتہائی درجہ، سب سے آخری منزل۔ ﴿معتاد﴾ معروف، مروج۔ ﴿یحمل﴾ محمول کیا جائے گا۔ ﴿ثلث﴾ تین بار ذکر کیا۔

چند مبہم الفاظ اقرار کی حد بندی اور امکانی مطلب:

یہاں بھی جمع اور جمع سے متعلق کئی صورتوں کا بیان ہے:

(۱) مقرر نے کہا کہ علی موال عظام لفلان تو اس صورت میں وہ مال کی جس نوع کو بیان کرے گا اس نوع اور اس جنس کے تین نصاب مراد ہوں گے اور مقرر پر تین نصاب واجب الاداء ہوں گے، چنانچہ اگر اس نے من الدرہم کہا ہو تو اس پر چھ سو درہم واجب ہوں گے اور اگر من الدنانیر کہا ہو تو ساٹھ دینار واجب ہوں گے وقس علی هذا کیوں کہ عظام جمع ہے اور جمع کا اقل فرد تین ہے اس لیے مقرر جس نصاب کی وضاحت کرے گا اس کے تین نصاب واجب ہوں گے۔

(۲) اگر مقرر نے درہم کثیرۃ کہا تو امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں اس کی کم از کم مقدار دس درہم ہوگی اور حضرات صاحبین رحمہم اللہ کے یہاں اس کی اقل مقدار دو سو درہم ہے اس لیے کہ اس نے کثیرۃ کہا ہے اور کثیرۃ صاحب نصاب ہی کے پاس ہوتے ہیں۔ امام اعظم رحمہ اللہ کی دلیل یہ ہے کہ عشرۃ اسم جمع کا آخری اور نہائی عدد ہے چنانچہ دس تک کے لیے عشرۃ درہم کہتے ہیں اور اس سے زائد کے لیے

أحد عشر کہا جاتا ہے، لہذا عشرة دراهم لفظی اعتبار سے اکثر ہوں گے اور اسی پر عمل ہوگا۔

(۳) اگر مقرر نے کہا فلان علی دراهم تو اس کی مقدار تین درہم ہے کیوں کہ تین جمع صحیح کا اقل فرد ہے، اس لیے کم از کم تین سے وضاحت ضروری ہے ہاں اگر مقرر تین سے زائد درہم بیان کرے تو اس صورت میں بھی اس کی تصدیق ہوگی، کیوں کہ درہم جمع ہے اور اس میں تین سے زائد کا بھی احتمال موجود ہے اور درہم سے وہی درہم مراد ہوں گے جو مقرر کے شہر میں رائج ہوں گے کیوں کہ اس نے مطلق درہم کا اقرار کیا ہے اور مطلق غالب نقد بلد پر محمول ہوتا ہے۔

(۴) اگر مقرر نے کذا کذا درہم کہا تو اس کی اقل مقدار گیارہ ہوگی، اس لیے کذا کذا دو عدد ہیں اور دونوں مبہم ہیں اور چونکہ ان کے مابین حرف عطف بھی نہیں ہے اور وہ مرکب اعداد جن کے مابین حرف عطف نہ ہو ان کی اقل تعداد گیارہ ہے لہذا اس کا مصداق گیارہ کی تعداد ہوگی اس کے برخلاف اگر مقرر نے حرف عطف کے ساتھ کذا و کذا درہم کہا ہو تو اب اس کا مصداق 2 کی تعداد ہوگی، اس لیے کہ حرف عطف کے ذریعے دو مرکب کی یہی اقل تعداد ہے اور اقل چونکہ متیقن ہوتا ہے اس لیے وہی متعین بھی ہوگا۔

(۵) اگر مقرر نے کذا درہم کہا تو اس سے ایک درہم مراد ہوگا کیوں کہ درہم واحد ہے اور اس کا اقل فرد ایک ہے۔ (۶) اگر مقرر نے حرف عطف کے بغیر تین مرتبہ کذا کذا کذا درہم کہا تو اس سے گیارہ درہم مراد ہوں گے، کیوں کہ حرف عطف کے بغیر تین لفظوں کا کوئی واضح عدد نہیں ہے اس لیے تین میں سے ایک کو کمر مانا جائے گا اور مقرر کی طرف سے صرف دو مرتبہ کذا کذا درہم کہنا ثابت ہوگا اور کذا کذا دو مرتبہ بدون حرف عطف کے کہنے کی صورت میں ۱۱ درہم واجب ہوتے ہیں لہذا اس صورت میں بھی گیارہ درہم واجب ہوں گے۔

اور اگر مقرر نے حرف عطف کے ساتھ تین مرتبہ کذا و کذا و کذا کہا تو ایک سو اکیس درہم اس کی اقل مقدار ہوگی اس لیے کہ حرف عطف کے ساتھ تین لفظوں کی اقل تعداد مائے واحد وعشرون ہی ہے، اور اگر چار مرتبہ حرف عطف کے ساتھ کذا و کذا و کذا و کذا درہم کہا تو اس کی اقل تعداد الف ومائے واحد وعشرون ہوگی یعنی ایک ہزار ایک سو اکیس۔

قَالَ وَإِنْ قَالَ لَهُ عَلِيٌّ أَوْ قَيْلِي فَقَدْ أَقْرَبَ بِالَّذِينَ، لِأَنَّ عَلِيَّ صِغَةً يُجَابُ وَقَيْلِي يُنْبِئُ عَنِ الضَّمَانِ عَلَى مَا مَرَّ فِي الْكِفَالَةِ، وَلَوْ قَالَ الْمُقَرَّرُ هُوَ وَدِيعَةٌ وَوَصَلَ صَدِّقٌ، لِأَنَّ اللَّفْظَ يَحْتَمِلُهُ مَجَازًا حَيْثُ يَكُونُ الْمَضْمُونُ حِفْظَهُ وَالْمَالُ مَحَلَّهُ فَيُصَدِّقُ مَوْصُولًا لَا مَفْصُولًا، قَالَ وَفِي بَعْضِ نُسَخِ الْمُخْتَصَرِ فِي قَوْلِهِ قَيْلِي أَنَّهُ إِقْرَارٌ بِالْأَمَانَةِ، لِأَنَّ اللَّفْظَ يَنْتَظِمُهَا حَتَّى صَارَ قَوْلُهُ لَا حَقَّ لِي قَبْلَ فُلَانٍ إِبْرَاءً عَنِ الدَّيْنِ وَالْأَمَانَةِ جَمِيعًا، وَالْأَمَانَةُ أَقْلُهُمَا وَالْأَوَّلُ أَصَحُّ، وَلَوْ قَالَ عِنْدِي أَوْ مَعِيَ أَوْ فِي بَيْتِي أَوْ فِي كَيْسِي أَوْ فِي صَنْدُوقِي فَهُوَ إِقْرَارٌ بِأَمَانَةٍ فِي يَدِهِ، لِأَنَّ كُلَّ ذَلِكَ إِقْرَارٌ بِكَوْنِ الشَّيْءِ فِي يَدِهِ وَذَلِكَ يَتَرَعُّعُ إِلَى مَضْمُونٍ وَأَمَانَةٍ فَيُثَبِّتُ أَقْلُهُمَا، وَلَوْ قَالَ لَهُ رَجُلٌ لِي عَلَيْكَ أَلْفٌ فَقَالَ اتَّزِنْهَا وَاتَّقِذْهَا أَوْ أَجْلِبْنِي بِهَا أَوْ قَدْ قَصَصْتُهَا فَهُوَ إِقْرَارٌ، لِأَنَّ الْهَاءَ فِي الْأَوَّلِ

وَالثَّانِي كِتَابِيَّةٌ عَنِ الْمَذْكُورِ فِي الدَّعْوَى فَكَأَنَّهُ قَالَ اِتَّزِنِ الْاَلْفَ اَلَّتِي عَلَيَّ حَتَّى لَوْ لَمْ يَذْكُرْ حَرْفَ الْكِتَابِيَّةِ لَا يَكُونُ اِقْرَارًا لِعَدَمِ اِنْصِرَافِهِ اِلَى الْمَذْكُورِ، وَالتَّاجِيلُ اِنَّمَا يَكُونُ فِي حَقِّ وَاجِبٍ وَالْقَضَاءُ يَتَلَوُّ الْوُجُوبَ، وَدَعْوَى الْاِبْرَاءِ كَالْقَضَاءِ لِمَا بَيَّنَّا وَكَذَا دَعْوَى الصَّدَقَةِ وَالْهَبَةِ، لِأَنَّ التَّمْلِيكَ يَفْتَضِي سَابِقَةَ الْوُجُوبِ، وَكَذَا لَوْ قَالَ اَحْلَلْتُكَ بِهَا عَلَى فُلَانٍ لِأَنَّهُ تَحْوِيلُ الدَّيْنِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مقرر نے یوں کہا اس کا مجھ پر یا میری طرف ہے تو اس نے قرضہ کا اقرار کر لیا، کیوں کہ علی صیغہ ایجاب ہے اور قبلی بھی ضمان کی خبر دیتا ہے جیسا کہ کفالہ میں گذر چکا ہے اور اگر مقرر نے لہ علی یا قبلی کہنے کے ساتھ ہی ہو ودیعة کہہ دیا تو اس کی تصدیق کی جائے گی، کیوں کہ اس کا جملہ مجازاً ودیعت کا احتمال رکھتا ہے، کیوں کہ مودع مال ودیعت کی حفاظت کا پابند ہوتا ہے اور محل حفاظت کا محل ہے، لہذا موصلاً اس کی تصدیق کی جائے گی، لیکن مفصلاً تصدیق نہیں کی جائے گی۔ صاحب ہدایہ رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ مختصر القدوری کے بعض نسخوں میں مقرر کے قول قبلی کے متعلق یہ منقول ہے کہ وہ امانت کا اقرار ہے اس لیے کہ یہ لفظ امانت کو بھی شامل ہے حتیٰ کہ اس کا قول لاحق لمی قبل فلان (فلان کی طرف میرا کوئی حق نہیں ہے) امانت اور قرض دونوں سے بری کرنے پر محمول ہے اور امانت ان میں اقل ہے لیکن پہلا قول جو یہاں مذکور ہے وہ اصح ہے۔

اگر مقرر نے کہا کہ میرے پاس اتنے درہم ہیں یا میرے ساتھ ہیں یا میرے حجرے میں ہیں یا میری ٹھیلی میں ہے یا میرے صندوق میں ہیں تو یہ اس امانت کا اقرار ہے جو اس کے قبضہ میں ہے، کیوں کہ ان میں سے ہر ایک اس بات کا اقرار ہے کہ وہ چیز اس کے قبضہ میں ہے اور شئی مقبوض مضمون اور امانت پر منقسم ہے اس لیے ان میں جو اقل ہے (امانت) وہ ثابت ہوگی۔

اگر کسی نے دوسرے سے کہا میرے تجھ پر ایک ہزار درہم ہیں اور دوسرے نے کہا تم انھیں وزن کر لو یا نقد پر معاملہ کر لو یا مجھے مہلت دو یا میں نے تمہیں وہ درہم دے دیئے ہیں تو یہ اقرار ہوگا اس لیے کہ پہلے اور دوسرے جملے میں جو ہاء ہے وہ ان درہم سے کنایہ ہے جو دعویٰ میں مذکور ہیں تو گویا اس نے یوں کا وہ ایک ہزار درہم جو تمہارے مجھ پر ہیں انھیں وزن کر لو حتیٰ کہ اگر اس نے حرف کنایہ نہ ذکر کیا ہوتا تو یہ اقرار نہ ہوتا کیوں کہ اسے مذکور فی الدعویٰ کی طرف پھیرنا ممکن نہ ہوتا۔ اور مہلت دینا حق واجب ہی میں ثابت ہے اور ادائیگی وجوب کے بعد ہوتی ہے اور بری کرنے کا دعویٰ دعویٰ قضاء کی طرح ہے نیز صدقہ اور ہبہ کرنے کا دعویٰ بھی قضاء کی طرح ہے، اس لیے کہ تملیک (یعنی مالک بنانا) پہلے واجب ہونے کی مقتضی ہے ایسے ہی اگر اس نے کہا میں نے ان درہم کے متعلق تم کو فلاں کے حوالے کر دیا اس لیے کہ یہ قرض کا حوالہ کرنا ہے۔

اللغات:

﴿قبلی﴾ میری طرف۔ ﴿بینی﴾ خبر دیتا ہے۔ ﴿ودیعة﴾ امانت۔ ﴿وصل﴾ متصل کہا۔ ﴿إبراء﴾ بری قرار دینا۔ ﴿ینتظمها﴾ اس کو مشتمل ہوتا ہے۔ ﴿کیس﴾ جیب، ٹھیلی۔ ﴿یتنوع﴾ مختلف قسم کا ہوتا ہے۔ ﴿اتزنہا﴾ ان کا وزن کر لو۔ ﴿انقدها﴾ ان کو پرکھ لو، جانچ لو۔ ﴿اجلنی﴾ مجھے مہلت دو۔ ﴿قد قضیتها﴾ میں ان کو ادا کر چکا ہوں۔ ﴿یتلو﴾ ساتھ لی ہوتی

ہے۔ ﴿تعلیک﴾ مالک بنانا۔ ﴿سابقہ﴾ پہلے ہونا۔ ﴿احلتک﴾ میں نے تجھے حوالے کر دیا تھا۔

اقرار کے ایسے الفاظ جن میں صراحۃً اقرار کا ذکر نہیں ہوتا:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر مقرر یہ کہتا ہے کہ لہ علی در اہم یا لہ من قبلی در اہم اسکے مجھ پر کچھ در اہم ہیں یا میری طرف ہیں تو یہ دین اور قرض کا اقرار ہے۔ اور مقرر وضاحت کے ساتھ اتنے در اہم کی ادائیگی واجب ہے، کیوں کہ علی اپنے اوپر کوئی چیز لازم کرنے کے لیے موضوع ہے اور قبلی بھی ضمان کے لیے آتا ہے چنانچہ قَبْلَ فُلَانٍ عَنْ فُلَانٍ ضَمِنَ عَنْہُ کے معنی میں اور الکفیل قبیل الکفیل ضامن کے معنی میں مستعمل ہے، اور اگر مقرر لہ علی در اہم کے ساتھ ملا کر ہو ودیعة کہہ دے اور فصل نہ کرے تو اس کی تصدیق کی جائے گی اور مقرر بہ مال ودیعت ہوگی، اس لیے کہ اس کے جملے میں اس بات کا بھی احتمال ہے اور پھر مال ودیعت کی حفاظت مودع کے ذمہ ہوتی ہے اور ودیعت بھی مضمون ہوتی ہے اس لیے صورت مسئلہ میں مقرر کی تصدیق کر لی جائے گی اور یہ تسمیۃً لکل باسم الحال کے قبیل سے ہوگا، لیکن چونکہ اس سے ودیعت مراد لینا خلاف حقیقت ہے لہذا موصولاً ہی مقرر کی تصدیق ہوگی، مفصولاً نہیں ہوگی۔

صاحب ہدایہ رحمۃ اللہ فرماتے ہیں کہ قدوری کے بعض نسخوں میں لہ علی قبلی کو اقرار بالامانت قرار دیا گیا ہے کیوں کہ لفظ قبلی میں امانت کا بھی احتمال ہے اور چونکہ امانت اور دین میں سے غیر مضمون ہونے کی وجہ سے امانت اقل ہے اور اقل متیقن ہوتا ہے اس لیے امانت پر اسے محمول کرنا متیقن ہوگا، لیکن صاحب ہدایہ رحمۃ اللہ فرماتے ہیں کہ قبلی کو دین پر محمول کرنا صحیح ہے، کیوں کہ دیون میں اس کا استعمال غالب ہے اور غالب پر حمل ممکن ہوتے ہوئے نادر پر محمول کرنا مناسب نہیں ہے۔

اگر مقرر نے کہا لہ عندی مالا یا معی یا فی صندوقی تو ان تمام صورتوں میں یہ امانت کا اقرار ہوگا اس لیے کہ ہر صورت مقرر کے قبضہ پر دلیل ہے اور دوسرے کے مال پر قبضہ دو طرح کا ہوتا ہے قبضہ امانت اور قبضہ ضمانت اور ان میں قبضہ امانت اقل ہے اس لیے وہی مراد ہوگا۔

ولو قال لہ رجل الخ مسئلہ یہ ہے کہ زید نے خالد سے کہا تمہارے ذمہ میرے ایک ہزار در اہم باقی ہیں اس پر خالد نے کہا تو انھیں وزن کر لو یا نقد لے لو یا مجھے ان کے متعلق کچھ مہلت دیدو تو ان تمام صورتوں میں خالد کی طرف سے دین اور قرضہ کا اقرار ہوگا، کیوں کہ اتزنا اور انتقدھا میں ہاء کی ضمیر اس ایک ہزار سے کنایہ ہے جو دعویٰ کے تحت بیان کیا گیا ہے اور خالد کا اصل جواب یوں ہے کہ وہ ایک ہزار در اہم جو تمہارے مجھ پر باقی ہیں یا تو انھیں وزن کر کے لے لو یا پھر نقد لے لو گویا ضمیر ہاء کا بیان ہی درحقیقت اقرار کی علامت ہے اور اگر ضمیر حانہ ہوتی تو یہ اقرار بھی نہ ہوتا۔ اور مہلت دینا اور قضاء کا دعویٰ کرنا دونوں اس بات کی دلیل ہیں کہ پہلے ذمے میں قرض تھا اس لیے کہ اگر قرضہ پہلے نہیں ہوگا تو نہ تو مہلت مانگنا صحیح ہوگا اور نہ ہی ادائیگی کا دعویٰ کرنا درست ہوگا۔

وکذا دعویٰ الصدقة الخ مسئلہ یہ ہے کہ اگر خالد یہ دعویٰ کرتا ہے کہ تمہارے ایک ہزار جو مجھ پر تھے وہ تم نے مجھے صدقہ کر دیا تھا یا ہبہ کر دیا تھا تو اس صورت میں بھی خالد کی طرف سے یہ اقرار ہوگا، کیوں کہ ہبہ اور صدقہ کا دعویٰ اس بات کا متقاضی ہے کہ پہلے خالد کے ذمہ زید کے در اہم باقی تھے۔ اسی طرح اگر مدعی علیہ یعنی خالد یہ کہتا ہے کہ میں ایک ہزار درہم کے سلسلے میں تمہیں راشد کے حوالہ کر دیا تو یہ بھی خالد کی طرف سے اقرار ہوگا اور یہ سمجھا جائے گا کہ اس نے اپنے قرض کی ادائیگی راشد کے ذمہ کر دی ہے۔

قَالَ وَمَنْ أَقْرَأَ بَدِينٍ مُّوَجَّلٍ فَصَدَّقَهُ الْمُقَرَّرُ لَهُ فِي الدِّينِ وَكَذَّبَهُ فِي التَّاجِيلِ لَرِمَهُ الدِّينُ حَالًا، لِأَنَّهُ أَقْرَأَ عَلَى نَفْسِهِ بِمَالٍ وَادَّعَى حَقًّا لِنَفْسِهِ فَصَارَ كَمَا إِذَا أَقْرَأَ بَعْدَهُ فِي يَدِهِ وَادَّعَى الْإِجَارَةَ، بِخِلَافِ الْإِقْرَارِ بِالذَّرَاهِمِ السُّودِ، لِأَنَّهُ صِفَةٌ فِيهِ وَقَدْ مَرَّتِ الْمَسْأَلَةُ فِي الْكِفَالَةِ قَالَ وَيَسْتَحْلِفُ الْمُقَرَّرُ لَهُ عَلَى الْأَجْلِ، لِأَنَّهُ مُنْكَرٌ حَقًّا عَلَيْهِ وَالْيَمِينُ عَلَى الْمُنْكَرِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی شخص نے دین موجل کا اقرار کیا اور دین کے سلسلے میں مقرّر نے اس کی تصدیق کر دی، لیکن تاجیل کے متعلق تکذیب کر دی تو مقرّر پر فی الحال دین لازم ہوگا، کیوں کہ اس نے اپنے نفس پر مال کا اقرار کیا ہے اور اس میں اپنے لیے ایک حق کا (تاجیل) دعویٰ کر رکھا ہے تو یہ ایسا ہو گیا جیسے اس کے قبضہ میں ایک غلام ہو اور وہ دوسرے کے لیے اس کا اقرار کر رہا ہو لیکن ساتھ ہی اجارہ کا دعویٰ کر رہا ہو۔ برخلاف سیاہ دراہم کے اقرار کے کیوں کہ سیاہ ہونا درہم کی صفت ہے اور یہ مسئلہ کتاب الکفالہ میں گذر چکا ہے۔ اور میعاد کا انکار کرنے پر مقرّر سے قسم لی جائے گی، کیوں کہ وہ اپنے اوپر ایک حق کے لزوم کا منکر ہے اور قسم منکر ہی پر ہوتی ہے۔

اللغات:

﴿دین﴾ قرضہ۔ ﴿موجل﴾ ادھار۔ ﴿کذبہ﴾ اس کو جھٹلادیا۔ ﴿تاجیل﴾ مدت مقرر کرنا۔ ﴿حال﴾ فوری۔ ﴿إجارة﴾ کرائے پر لینا۔ ﴿سود﴾ کھوٹے۔ ﴿يستحلف﴾ قسم لی جائے گی۔

اقرار میں مقرّر سے جزوی اختلاف کرنا:

نعمان نے کہا کہ سلمان کا مجھ پر قرض ہے لیکن وہ میعاد ہی ہے اور سلمان قرضہ کے متعلق تو نعمان کی تصدیق کرتا ہے لیکن میعاد مکر ہے اور اس حوالے سے وہ مقرّر کی تکذیب کر رہا ہے تو مقرّر پر فوری طور سے واجب الاداء قرضہ واجب ہوگا، کیوں کہ وہ اپنے نفس پر دوسرے کے لیے مال کا اقرار کرنے کے ساتھ ساتھ اپنے لیے ایک حق یعنی میعاد کا مدعی ہے تو اقرار میں اس کا قول معتبر ہوگا اور دعویٰ معتبر نہیں ہوگا جیسے کوئی یہ کہے کہ میرے پاس جو غلام ہے وہ زید کا ہے مگر میں نے اسے زید سے کرایہ پر لیا ہے تو مقرّرہ میں اس کی تصدیق ہوگی اور اجارہ میں تصدیق نہیں کی جائے گی اسی طرح یہاں بھی ہے کہ دین میں مقرّر کی تصدیق ہوگی لیکن میعاد میں تصدیق نہیں ہوگی۔

اس کے برخلاف اگر مقرّر کسی کے لیے سیاہ دراہم کا اقرار کرے اور مقرّر سفید کا دعویٰ کرے تو مقرّرہ کی بات معتبر ہوگی کیوں کہ سیاہ ہونا دراہم کی صفت ہے جب کہ میعاد دین میں عارضی چیز ہے اور صفت میں مقرّر کی بات معتبر ہوتی ہے جب کہ عارض میں منکر کی، اس لیے صفت کی صورت میں ہم نے بھی مقرّر کی بات کا اعتبار کیا ہے اور عارض یعنی میعاد کی صورت میں ہم نے مقرّرہ یعنی منکر کی بات کو ترجیح دی ہے البتہ اس کے ساتھ یہ شرط لگا دی ہے کہ اسے قسم کھانی پڑے گی، کیوں کہ البینۃ علی المدعی والیمین علی من أنکرہ فارمولہ بہت مشہور ہے۔

وَاِنْ قَالَ لَهُ عَلَيَّ مِائَةٌ وَدِرْهَمٌ لِّرِمَّةٍ كُلَّهَا دَرَاهِمٌ وَلَوْ قَالَ مِائَةٌ وَتَوْبٌ لِّرِمَّةٍ تَوْبٌ وَاحِدٌ، وَالْمَرْجِعُ فِي تَفْسِيرِ الْمِائَةِ اِلَيْهِ وَهُوَ الْقِيَاسُ فِي الْاَوَّلِ وَبِهِ قَالَ الشَّافِعِيُّ رَحِمَهُ اللهُ، لِأَنَّ الْمِائَةَ مُبْهَمَةٌ وَالْدِّرْهَمُ مَعْطُوفٌ عَلَيْهَا بِالْوَاوِ الْعَاطِفَةِ لَا تَفْسِيرَ لَهَا فَبَقِيَ الْمِائَةُ عَلَى ابْتِهَامِهَا كَمَا فِي الْفَصْلِ الثَّانِي، وَجَهٌ الْاِسْتِحْسَانُ وَهُوَ الْفَرْقُ اَنَّهُمْ اِسْتَقْلَوْا تَكَرَّرَ الدِّرْهَمُ فِي كُلِّ عَدَدٍ وَاكْتَفَوْا بِذِكْرِهِ عَقِيبَ الْعَدَدَيْنِ، وَهَذَا فِيمَا يَكْثُرُ اِسْتِعْمَالُهُ وَذَلِكَ عِنْدَ كَثَرَةِ الْوُجُوبِ بِكَثْرَةِ اَسْبَابِهِ وَذَلِكَ فِي الدَّرَاهِمِ وَالذَّنَانِيرِ وَالْمَكِيلِ وَالْمُوزُونِ، وَأَمَّا الثِّيَابُ فَلَا يَكَالُ وَلَا يُوزَنُ فَلَا يَكْثُرُ وَجُوبُهَا فَبَقِيَ عَلَى الْحَقِيقَةِ، وَكَذَا إِذَا قَالَ مِائَةٌ وَتَوْبَانِ لِمَا بَيْنَا، بِخِلَافِ مَا إِذَا قَالَ مِائَةٌ وَثَلَاثَةُ اَثْوَابٍ لِأَنَّهُ ذَكَرَ عَدَدَيْنِ مُبْهَمَيْنِ وَأَعَقَبَهُمَا تَفْسِيرًا إِذَا الْاَثْوَابُ لَمْ تَذْكَرْ بِحَرْفِ الْعَطْفِ فَانْصَرَفَ إِلَيْهِمَا لِاِسْتِوَائِهِمَا فِي الْحَاجَةِ إِلَى تَفْسِيرٍ فَكَانَ كُلُّهَا ثِيَابًا.

ترجمہ: اگر کسی نے کہا کہ فلاں کا مجھ پر سو اور ایک درہم ہے تو اس پر ایک سو ایک درہم لازم ہوں گے اور اگر اس نے مائۃ و توب کہا تو اس پر ایک کپڑا لازم ہوگا اور مائۃ کی تفسیر میں اس سے رجوع کیا جائے گا اور پہلے مسئلے میں بھی قیاس اسی کا متقاضی ہے۔ امام شافعی رحمہ اللہ اسی کے قائل ہیں، کیوں کہ مائۃ اپنے ابہام پر باقی رہا جیسا کہ دوسری فصل میں ہے۔ استحسان کی دلیل اور وجہ فرق یہ ہے کہ ہر عدد میں درہم کا تکرار لوگ ثقل سمجھتے ہیں اور دو عدد کے بعد اس کے ذکر پر اکتفاء کر لیتے ہیں اور یہ اس صورت میں ہے جب اس کا استعمال زیادہ ہو اور استعمال کی زیادتی اسی وقت ہوگی جب اسباب کی کثرت سے وجوب کی کثرت ہوگی اور یہ بات دراہم و دنانیر اور کیلی اور وزنی چیزوں میں ہوتی ہے۔ رہے کپڑے تو نہ تو انھیں کیل کیا جاتا ہے اور نہ ہی وزن کیا جاتا ہے لہذا ان کا وجوب بھی زیادہ نہیں ہوگا، لہذا یہاں مائۃ حقیقت پر باقی رہے گا، ایسے ہی جب اس نے مائۃ اور توبان کہا اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں، برخلاف اس صورت کے جب اس نے مائۃ اور ثلثۃ اثواب کہا، کیوں کہ اس نے دو مبہم عدد ذکر کرنے کے بعد ان کی تفسیر بھی بیان کر دی کیوں کہ لفظ اثواب (بصیغۃ الجمع) حرف عطف کے ساتھ نہیں بیان کیا گیا ہے لہذا یہ تفسیر ان دونوں عددوں کی طرف راجع ہوگی، کیوں کہ ان دونوں کو تفسیر کی ضرورت ہے، لہذا وہ سب کپڑے قرار دیئے جائیں گے۔

اللغات:

﴿مرجع﴾ جس سے رجوع کیا جائے۔ ﴿استقلوا﴾ ثقل سمجھتے ہیں، جو جمل محسوس کرتے ہیں۔ ﴿عقیب﴾ پیچھے، بعد میں۔ ﴿مکیل﴾ جس کو ناپ کر دیا جائے۔ ﴿اعقبھا﴾ اس کے بعد میں لایا ہے۔ ﴿استواء﴾ برابری۔

اقرار میں مذکور مبہم اعداد کی تفسیر:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے کہا فلاں کا مجھ پر سو اور ایک درہم ہے تو استحساناً اس پر پورے سو درہم لازم ہوں گے اور اگر اس نے کہا سو ہے اور ایک کپڑا ہے تو اس پر ایک کپڑا لازم ہوگا اور سو کے متعلق اس سے وضاحت طلب کی جائے گی جب کہ قیاس یہ

ہے کہ مائۃ و درہم والی صورت میں بھی اس پر ایک ہی درہم لازم ہو اور مائۃ اور درہم میں مغایرت ہے اس لیے ہم درہم کو مائۃ کی تفسیر نہیں قرار دے سکتے بلکہ مائۃ اپنے اہتمام پر باقی رہے گا اور مائۃ و ثوب کی طرح مائۃ و درہم میں بھی مائۃ کی تفسیر مقرر سے معلوم کی جائے۔

استحسان کی دلیل اور دونوں صورتوں میں فرق کرنے کی وجہ یہ ہے کہ اہل عرب ہر ہر عدد کے ساتھ درہم اور ہما کے تکرار کو ثقیل سمجھتے ہیں اور دو یا دو سے زائد اعداد کے اخیر میں ایک مرتبہ درہم کا اطلاق کرتے ہیں مثلاً أحد وعشرون درہما یا مائۃ وأحد وعشرون درہما اور چونکہ درہم دینار اور مکمل و موزون کی ضرورت بھی زیادہ ہے اور زبان پر ان کا استعمال اور اطلاق بھی کثیر ہے اس لیے ان میں ایک جگہ کا تذکرہ سب کو شامل ہوگا اور مائۃ و درہم سے ایک سو ایک درہم مراد ہوں گے۔ جب کہ ثوب کا استعمال اور اطلاق کم ہوتا ہے اور ان میں کیل و وزن کی ضرورت بھی کم پڑتی ہے۔ اس لیے مائۃ و ثوب کہنے سے ثوب مائۃ کی تفسیر نہیں ہوگا بلکہ یہاں مائۃ حقیقت پر باقی رہے گا اور مقرر سے اس کی تفسیر طلب کی جائے گی۔ اور اگر مقرر مائۃ و ثوب کے بجائے مائۃ و ثوبان کہے تو بھی یہی حکم ہوگا یعنی ثوبان مائۃ کی تفسیر نہیں ہوگا ہاں اگر مقرر مائۃ و ثلاثۃ اثواب کہتا ہے تو ثلاثۃ اثواب کی تفسیر ہوگا، کیوں کہ یہاں اثواب بدون واؤ مذکور ہے در ثلاثۃ و اثواب نہیں ہے، لہذا یہ ثلاثۃ اثواب کی تفسیر ہو جائے گا اس لیے کہ مائۃ اور ثلاثۃ دونوں محتاج تفسیر ہیں اور ان کے لیے اثواب اچھی تفسیر ہے۔

قَالَ وَمَنْ أَقَرَّ بِتَمْرِ فِي قَوْصَرَةٍ لَزِمَهُ التَّمْرُ وَالْقَوْصَرَةُ وَفَسَّرَهُ فِي الْأَصْلِ بِقَوْلِهِ غَضِبْتُ تَمْرًا فِي قَوْصَرَةٍ، وَوَجْهُهُ أَنَّ الْقَوْصَرَةَ عَاءٌ وَظَرْفٌ لَهُ وَغَضِبُ الشَّيْءِ وَهُوَ مَظْرُوفٌ لَا يَتَحَقَّقُ بِدُونِ الظَّرْفِ فَيَلْزَمَانِهِ وَكَذَا الطَّعَامُ فِي السَّفِينَةِ وَالْحِنْطَةُ فِي الْجَوَالِقِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا قَالَ غَضِبْتُ مِنْ قَوْصَرَةٍ، لِأَنَّ كَلِمَةً مِنْ لِلِانْتِزَاعِ فَيَكُونُ إِقْرَارًا بِغَضَبِ الْمَنْزُوعِ، قَالَ وَمَنْ أَقَرَّ بِدَابَّةٍ فِي أَصْطَبِلٍ لَزِمَهُ الدَّابَّةُ خَاصَّةً لِأَنَّ الْأَصْطَبِلَ غَيْرُ مَضْمُونٍ بِالْغَضَبِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَأَبِي يُوسُفَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَعَلَى قِيَاسِ قَوْلِ مُحَمَّدٍ رَحِمَهُ اللَّهُ عَلَيْهِ يَضْمُنُهَا وَمِثْلُهُ الطَّعَامُ فِي الْبَيْتِ، قَالَ وَمَنْ أَقَرَّ لِغَيْرِهِ بِخَاتِمٍ لَزِمَهُ الْحِلَقَةُ وَالْفَصُّ، لِأَنَّ اسْمَ الْخَاتِمِ يَشْمُلُ الْكُلَّ، وَمَنْ أَقَرَّ لَهُ بِسَبْفٍ فَلَهُ النَّصْلُ وَالْحَفْنُ وَالْحَمَانِلُ، لِأَنَّ الْإِسْمَ يَنْطَوِي عَلَى الْكُلِّ وَمَنْ أَقَرَّ بِحَجَلَةٍ فَلَهُ الْعَيْدَانِ وَالْكَسُورَةُ لِإِطْلَاقِ الْإِسْمِ عَلَى الْكُلِّ عُرْفًا.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی شخص نے (اپنے ذمے) ایک تھیلے میں (دوسرے کے) چھوہاروں کا اقرار کیا تو اس پر چھوہارے کے ساتھ تھیلا بھی لازم ہوگا اور مبسوط میں امام محمد رَحِمَهُ اللَّهُ نے اس کی تفسیر یہ کی ہے کہ میں نے تھیلے میں رکھے ہوئے چھوہارے غصب کیا ہے۔ اور اس کی دلیل یہ ہے کہ تھیلا چھوہاروں کے لیے برتن ہے اور شئی یعنی مظروف کا غصب بدون ظرف مستحق نہیں ہے لہذا مقرر پر دونوں لازم ہوں گے۔ کشتی میں رکھے ہوئے غلے اور گون میں رکھے ہوئے گیہوں کا بھی یہی حکم ہے۔ برخلاف اس صورت کے جب مقرر نے یہ کہا کہ میں نے تھیلے سے غصب کیا ہے، کیوں کہ کلمہ من نکالنے کے لیے موضع ہے لہذا یہ نکالی ہوئی چیز کے غصب کا اقرار ہوگا۔

فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے اصطبل میں گھوڑا غصب کرنے کا اقرار کیا تو اس پر صرف دابہ لازم ہوگا، کیوں کہ حضرات شیخین رضی اللہ عنہما کے یہاں اصطبل غصب کی وجہ سے مضمون نہیں ہے اور امام محمد رحمہ اللہ کے قول کے مطابق مقر دابہ اور اصطبل دونوں کا ضامن ہوگا اور حجرے میں غلہ غصب کرنے کا بھی یہی حکم ہے۔ فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے دوسرے کے لیے خاتم یعنی چاندی کی انگوٹھی کا اقرار کیا تو اس پر انگوٹھی کا حلقہ بھی لازم ہوگا اور نگینہ بھی، کیوں کہ لفظ خاتم ان سب کو شامل ہے۔ اگر کسی نے دوسرے کے لیے تلوار کا اقرار کیا تو اس پر پھل، نیام اور پرتلہ سب لازم ہوں گے، اس لیے کہ لفظ سیف ان سب پر مشتمل ہوتا ہے۔

اگر کسی نے چھپرکٹ کا اقرار کیا تو اس پر اس کی لکڑیاں اور پردہ سب لازم ہوں گے، کیوں کہ عرف میں لفظ جملہ ان سب پر بولا جاتا ہے۔

اللغات:

﴿تمر﴾ کھجور، چھوہارے۔ ﴿قوصرة﴾ تھیلا۔ ﴿وعاء﴾ برتن۔ ﴿سفينة﴾ کشتی۔ ﴿حنطة﴾ گندم۔ ﴿جوالق﴾ واحد جوالق؛ گٹھڑی۔ بڈل۔ ﴿انتزاع﴾ نکالنا، کھینچنا، باہر کرنا۔ ﴿دابة﴾ جانور۔ ﴿اطبل﴾ بطیلہ۔ گھڑ مکان۔ ﴿خاتم﴾ انگوٹھی۔ ﴿حلقه﴾ دائرہ، خالی انگوٹھی۔ ﴿فص﴾ نگینہ۔ ﴿سیف﴾ تلوار۔ ﴿نصل﴾ پھل، دھار دار حصہ۔ ﴿حفن﴾ نیام۔ ﴿حمائل﴾ لٹکانے کی ڈوری، سلنگ۔ ﴿ینطوی﴾ منطبق ہوتا ہے۔ ﴿حجلة﴾ چھپرکٹ۔ ﴿عیدان﴾ لکڑیاں، واحد: عود۔ ﴿کسوة﴾ چادریں، واحد: کساء۔

ایک چیز کے اقرار میں ضمان واجب ہونے والی اشیاء:

عبارت میں اصلاً چار مسئلے مذکور ہیں:

(۱) ایک شخص نے یہ اقرار کیا کہ میں نے فلاں کے وہ چھوہارے جو تھیلے میں تھے انھیں غصب کر لیا تھا تو مقر پر چھوہاروں کے ساتھ ساتھ تھیلے کا بھی ضمان واجب ہوگا، کیوں کہ تھیلا ظرف ہے اور چھوہارے مظر وف اور ظرف کے بغیر مظر وف متحقق اور موجود نہیں ہوتا۔ اسی طرح اگر کسی نے کہا کہ میں نے کشتی یا بورے میں رکھا ہوا غلہ غصب کیا تھا یا گون میں کھا ہوا گندم غصب کیا تھا تو یہاں بھی اس پر کشتی اور گون کے ساتھ غلہ اور گندم کا ضمان واجب ہوگا کیوں کہ یہ چیزیں بھی غلہ اور گندم کے لیے مظر وف ہیں اور ان کے بغیر مذکورہ اناج کا تحقق نہیں ہوتا اسی طرح صورت مسئلہ میں بھی تھیلے یعنی ظرف کے بغیر تمر کا تحقق نہیں ہوگا اور تمر کے ضمان میں تھیلے کا بھی ضمان واجب ہوگا۔ ہاں اگر مقر نے یہ کہا کہ میں نے تھیلے سے غصب کیا ہے تو اس پر صرف تمر کا ضمان ہوگا کیوں کہ کلمہ من اخراج اور انتزاع کے لیے ہے اور اس کا مقصد یہ ہے کہ میں نے مظر وف سے نکال کر غصب کیا ہے، لہذا اس صورت میں مقر پر تھیلے کا ضمان نہیں ہوگا۔

(۲) ایک شخص نے اقرار کیا کہ میں نے فلاں کے اصطبل میں اس کا گھوڑا غصب کیا ہے تو حضرات شیخین رضی اللہ عنہما کے یہاں اس پر صرف دابہ کا ضمان ہوگا، کیوں کہ حضرات شیخین رضی اللہ عنہما کے یہاں غیر محمول اور منتقل نہ ہونے والی چیز کے غصب کا ضمان نہیں ہوتا جب کہ امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں عقار اور غیر محمول چیزوں کا بھی غصب موجب ضمان ہے اس لیے صورت مسئلہ میں ان کے یہاں ضمان واجب ہوگا۔ حضرات شیخین رضی اللہ عنہما اور امام محمد رحمہ اللہ کا یہی اختلاف الطعام فی البیت کے متعلق بھی ہے یعنی حضرات شیخین رضی اللہ عنہما کے یہاں اس صورت میں بھی صرف غلہ کا ضمان واجب ہوگا جب کہ امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں غلے اور کمرے دونوں کا ضمان واجب ہوگا۔

(۳) زید کہتا ہے کہ بکر کی چاندی کی انگوٹھی میرے پاس ہے تو مقر یعنی زید پر لازم ہے کہ بکر کو انگوٹھی حلقہ اور نگینہ دونوں دے

کیوں کہ ان سب کو لفظ خاتم شامل ہے لہذا خاتم کے اقرار میں ان کا اقرار بھی شامل ہوگا۔

(۴) اگر کسی نے دوسرے کے لیے تلوار کا اقرار کیا تو تلوار کی تمام چیزیں یعنی پھل، نیام اور پر تلہ سب اس میں شامل ہوں گی، کیوں کہ لفظ سیف ان تمام چیزوں پر صادق آتا ہے، اس لیے مقرر پر یہ ساری چیزیں لازم ہوں گی۔

اسی طرح اگر کسی نے کسی کے لیے جملہ یعنی چھپر کٹ کا اقرار کیا تو اس پر مسہری کی کٹڑیاں اور اس کے پردے وغیرہ سب لازم ہوں گے، کیوں کہ ان تمام چیزوں کے مجموعے کا نام جملہ ہے لہذا یہ تمام چیزیں اقرار میں شامل ہوں گی اور مقرر پر یہ ساری چیزیں واجب الاداء ہوں گی۔

وَأِنْ قَالَ غَضَبْتُ ثَوْبًا فِي مُنْدِيلٍ لَزِمَاهُ جَمِيعًا، لِأَنَّهُ ظَرْفٌ، لِأَنَّ الثَّوْبَ يَلْفُ فِيهِ وَكَذَا لَوْ قَالَ عَلِيٌّ ثَوْبٌ فِي ثَوْبٍ لِأَنَّهُ ظَرْفٌ، بِخِلَافِ قَوْلِ دِرْهِمٍ فِي دِرْهِمٍ حَيْثُ يَلْزِمُهُ وَاحِدٌ، لِأَنَّهُ ضَرْبٌ لَا ظَرْفَ، وَإِنْ قَالَ ثَوْبٌ فِي عَشْرَةِ أَثْوَابٍ لَمْ يَلْزِمُهُ إِلَّا ثَوْبٌ وَاحِدٌ عِنْدَ أَبِي يُوسُفَ رَحِمَهُمُ اللَّهُ، وَقَالَ مُحَمَّدٌ رَحِمَهُمُ اللَّهُ لَزِمَهُ أَحَدُ عَشَرَ ثَوْبًا، لِأَنَّ النَّفِيسَ مِنَ الثِّيَابِ قَدْ يَلْفُ فِي عَشْرَةِ أَثْوَابٍ فَأَمَّا كَنْ حَمْلُهُ عَلَى الظَّرْفِ، وَلَا بِأَبِي يُوسُفَ رَحِمَهُمُ اللَّهُ أَنَّ حَرْفَ فِي يُسْتَعْمَلُ فِي الْبَيْنِ وَالْوَسْطِ أَيْضًا قَالَ اللَّهُ تَعَالَى ﴿فَادْخُلِي فِي عِبَادِي﴾ (سورة الفجر) أَيْ بَيْنَ عِبَادِي فَوْقَ الشَّكِّ، وَالْأَصْلُ بَرَاءَةٌ الدِّمِّ عَلَى أَنَّ كُلَّ ثَوْبٍ مَوْعِيٌّ وَلَيْسَ بِوَعَاءٍ فَتَعَدَّرَ حَمْلُهُ عَلَى الظَّرْفِ فَتُعَيَّنُ الْأَوَّلُ مَحْمَلًا.

ترجمہ: اگر کسی نے کہا میں رومال میں لپٹا ہوا کپڑے کا تھان غصب کیا ہے تو اس پر ثوب اور مندیل دونوں لازم ہوں گے، کیونکہ یہاں رومال ظرف ہے اس لیے کہ رومال میں کپڑا لپٹا جاتا ہے ایسے ہی اگر اس نے کہا مجھ پر تھان میں تھان ہے اس لیے کہ یہاں بھی دوسرا ثوب ظرف ہے۔ برخلاف اس کے قول درہم فی درہم کے چنانچہ اس صورت میں اس پر ایک کپڑا لازم ہوگا اس لیے کہ یہ حساب کا ضرب ہے، ظرف نہیں ہے۔

اگر کہا ایک کپڑا دس کپڑوں میں ہے تو امام ابو یوسف رَحِمَهُمُ اللَّهُ کے یہاں اس پر صرف ایک کپڑا واجب ہوگا امام محمد رَحِمَهُمُ اللَّهُ فرماتے ہیں کہ اس پر گیارہ کپڑے لازم ہوں گے اس لیے کہ عمدہ کپڑا کبھی دس کپڑوں میں لپیٹ دیا جاتا ہے، لہذا عَشْرَةُ أَثْوَابٍ کو ظرف پر محمول کرنا ممکن ہے۔ حضرت امام ابو یوسف رَحِمَهُمُ اللَّهُ کی دلیل یہ ہے کہ حرف فی درمیان اور بیچ کے معنی میں بھی مستعمل ہے۔ ارشاد خداوندی ہے فادخلی فی عبادی اُی بین عبادی۔ لہذا یہاں فی ثوب کے ظرف ہونے میں شک ہو گیا اور ذمہ کا فارغ ہونا اصل ہے نیز یہ بھی تو ہو سکتا ہے کہ ہر کپڑا منظر و ہوا اور ظرف کوئی نہ ہو اور اس حوالے سے بھی اسے ظرف پر محمول کرنا معذور ہے، لہذا اول متعین ہو گیا۔

اللغات:

﴿ثوب﴾ کپڑا۔ ﴿مندیل﴾ رومال۔ ﴿یلف﴾ لپیٹا جاتا ہے۔ ﴿بین﴾ درمیان۔ ﴿براءة﴾ غیر مشغول ہونا۔ ﴿موعی﴾ ڈھکا ہوا۔ ﴿وعاء﴾ ڈھکن۔

ایک چیز کے اقرار میں ضمان واجب ہونے والی اشیاء:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے کہا میں نے رومال میں لپٹا ہوا کپڑے کا ایک تھان غصب کیا یا یہ کہا کہ مجھ پر فلاں کا ایک تھان ہے جو کپڑے کے دوسرے تھان میں ہے تو ان دونوں صورتوں میں اس شخص پر دونوں چیزیں (یعنی پہلی صورت میں ثوب مع المتدیل اور دوسری صورت میں ثوب فی الثوب) واجب ہوں گی، کیوں کہ پہلی صورت میں منديل ثوب کے لیے اور دوسری صورت میں ثوب ثوب کے لیے ظرف ہے اور بغیر ظرف کے مظروف متحقق نہیں ہوتا لہذا مقرر پر ظرف اور مظروف دونوں چیزیں واجب ہوں گی۔ لیکن اگر مقرر درہم فی درہم کہتا ہے تو اس پر صرف ایک ہی درہم واجب ہوگا کیوں کہ فی درہم، درہم کے لیے ظرف نہیں ہے بلکہ ضرب اور حساب ہے۔

اگر مقرر نے کہا میں نے دس تھانوں میں لپٹا ہوا ایک تھان غصب کیا تو حضرات شیخین رحمہم اللہ کے یہاں اس پر ایک ہی تھان کا ضمان ہوگا جب کہ امام محمد رحمہم اللہ کے یہاں اس پر اگیارہ تھان واجب ہوں گے۔ ان کی دلیل یہ ہے کہ بھی کوئی کپڑا بہت عمدہ ہوتا ہے اور اسے کئی کئی کپڑوں میں لپٹا جاتا ہے اس لیے یہاں عشرة اثواب کو ثوب واحد کے لیے ظرف بنانا ممکن ہے اور چونکہ ظرف اور مظروف ایک ساتھ متحقق ہوتے ہیں اس لیے مقرر پر گیارہ تھانوں کا ضمان واجب ہوگا۔

حضرت امام ابو یوسف رحمہم اللہ اور بقول کافی امام اعظم رحمہم اللہ کی دلیل یہ ہے کہ مقرر نے فی عشرة اثواب کہا ہے اور حرف فی وسط اور درمیان کے لیے بھی مستعمل ہے جیسا کہ قرآن کریم میں ہے فادخلنی فی عبادی بین عبادی کے معنی میں ہے تو یہاں فی عشرة اثواب میں فی کے یقینی طور پر ظرف کے معنی میں ہونے کے حوالے سے شک ہو گیا ہے اور شک کی صورت میں اقل پر عمل ہوتا ہے اور یہاں اقل ایک تھان ہے اس لیے مقرر پر ایک ہی تھان واجب ہوگا۔ اور چونکہ ایک تھان واجب کرنے سے وہ بہ آسانی بری الذمہ بھی ہو جائے گا اور ذمہ کی برأت اصل ہے لہذا اس وجہ سے بھی اس پر ایک ہی تھان لازم ہوگا۔

علیٰ اَن کل ثوب الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ جس طرح ثوب مظروف ہے اسی طرح یہ بھی ہو سکتا ہے کہ عشرة اثواب بھی مظروف ہوں اور ظرف نہ ہوں اور جب یہ ظرف نہیں ہوں گے تو مطلب یہ ہوگا کہ میں نے دس تھانوں میں سے ایک تھان نکالا ہے اور ظاہر ہے کہ اس صورت میں اس پر صرف ایک ہی تھان واجب ہوگا، گیارہ تھان نہیں واجب ہوں گے۔

وَلَوْ قَالَ لِفُلَانٍ عَلَيَّ خَمْسَةٌ فِي خَمْسَةِ يُرِيدُ الضَّرْبَ وَالْحِسَابَ لِرِمَّةٍ خَمْسَةٌ، لِأَنَّ الضَّرْبَ لَا يَكْثُرُ الْمَالُ وَقَالَ الْحَسَنُ يَلْزِمُهُ خَمْسَةٌ وَعَشْرُونَ وَقَدْ ذَكَرْنَاهُ فِي الطَّلَاقِ، وَلَوْ قَالَ أَرَدْتُ خَمْسَةً مَعَ خَمْسَةِ لِرِمَّةٍ عَشْرَةٌ، لِأَنَّ اللَّفْظَ يَحْتَمِلُهُ، وَلَوْ قَالَ لَهُ عَلَيَّ مِنْ دِرْهَمٍ إِلَى عَشْرَةٍ أَوْ قَالَ مَا بَيْنَ دِرْهَمٍ إِلَى عَشْرَةٍ لِرِمَّةٍ تِسْعَةٌ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُمُ اللَّهُ فَإِلْزَمَهُ الْإِبْتِدَاءُ وَمَا بَعْدَهُ وَتَسْقُطُ الْغَايَةُ وَقَالَ لَا يَلْزِمُهُ الْعَشْرَةُ كُلُّهَا فَيَدْخُلُ الْغَايَتَانِ، وَقَالَ زُفَرٌ رَحِمَهُمُ اللَّهُ يَلْزِمُهُ ثَمَانِيَةٌ وَلَا يَدْخُلُ الْغَايَتَانِ، وَلَوْ قَالَ لَهُ مِنْ دَارِي مَا بَيْنَ هَذَا الْحَائِطِ إِلَى هَذَا الْحَائِطِ فَلَهُ مَا بَيْنَهُمَا وَلَيْسَ لَهُ مِنَ الْحَائِطَيْنِ شَيْءٌ وَقَدْ مَرَّتِ الدَّلَائِلُ فِي الطَّلَاقِ.

ترجمہ: اگر کسی نے کہا مجھ پر فلاں کے پنج در پنج ہیں اور وہ ضرب اور حساب کا ارادہ کئے ہوئے تو اس پر پانچ دراہم لازم ہوں گے، اس لیے کہ ضرب سے مال میں اضافہ نہیں ہوتا۔ امام حسنؒ فرماتے ہیں کہ اس پر پچیس دراہم لازم ہوں گے اور کتاب الطلاق میں ہم اسے بیان کر چکے ہیں اور اگر اس نے کہا میں نے پانچ کے ساتھ پانچ کا ارادہ کیا تھا تو اس پر دس دراہم لازم ہوں گے اس لیے کہ لفظ میں اس کا احتمال ہے۔ اگر کہا مجھ پر فلاں کے ایک درہم سے لے کر دس تک ہیں یا یہ کہا ایک درہم سے لے کر دس کے درمیان تک ہے تو امام ابوحنیفہؒ کے یہاں اس پر نو دراہم لازم ہوں گے، لہذا اس پر ابتداء والا اور اس کے بعد والے دراہم لازم ہوں گے اور آخری درہم لازم نہیں ہوگا۔

حضرات صاحبینؒ فرماتے ہیں کہ اس پر پورے دس دراہم لازم ہوں گے اور دونوں غایتیں داخل ہوں گی۔ امام زفرؒ فرماتے ہیں کہ اس پر آٹھ دراہم لازم ہوں گے اور دونوں غایتیں داخل نہیں ہوں گی۔ اور اگر کہا کہ میرے ذمہ فلاں شخص کے میرے گھر میں اس دیوار سے اس دیوار کے درمیان تک ہے تو مقررہ کو دونوں دیواروں کے مابین والا حصہ ملے گا اور دونوں دیواروں سے اسے کچھ نہیں ملے گا اور کتاب الطلاق میں اس کی دلیلیں گذر چکی ہیں۔

اللغات:

﴿تسقط﴾ گر جائے گی۔ ﴿غایۃ﴾ انتہاء۔ ﴿داء﴾ گھر۔ ﴿حائط﴾ دیوان۔

”نی“، ”من“ اور ”مابین“ کے اقرار کا حکم:

عبارت میں تین مسئلے مذکور ہیں (۱) ایک شخص نے کہا فلاں کے مجھ پر پانچ در پانچ ہیں اور اس کی نیت ضرب اور حساب کی ہے تو اس پر صرف پانچ ہی دراہم لازم ہوں گے، کیوں کہ ضرب اور حساب سے اصل مال میں اضافہ نہیں ہوتا، بلکہ اس کے اجزاء میں اضافہ ہوتا ہے اور اجزاء کے اضافے سے اصل کا کوئی تعلق نہیں ہے۔ ہاں اگر وہ یہ کہے کہ میری نیت خمسة مع الخمسة کی تھی تو اس پر دس دراہم لازم کر دیئے جائیں گے، کیوں کہ اس کے جملے میں خمسة مع الخمسة کا احتمال موجود ہے۔

(۲) ایک شخص نے کہا فلاں کا مجھ پر ایک درہم سے لے کر دس تک ہیں یا ایک درہم کے درمیان سے لے کر دس تک ہیں تو امام اعظمؒ کے یہاں اس میں ابتدا اور اس کے مابعد والے دراہم شامل ہوں گے اور انتہاء اور غایت والا یعنی دسواں درہم شامل نہیں ہوگا تو مجموعی طور پر اس پر نو دراہم واجب ہوں گے۔ جب کہ حضرات صاحبینؒ کے یہاں ابتداء انتہاء اور متوسط سب داخل ہوں گے اور اس شخص پر کل دس دراہم واجب ہوں گے۔ امام زفرؒ کے یہاں ابتداء اور انتہاء کو چھوڑ کر درمیان والے آٹھ دراہم واجب ہوں گے۔

(۳) اگر یوں کہا کہ فلاں کے لیے میرے گھر میں اس دیوار سے اس دیوار تک حصہ ہے تو اسے صرف دونوں دیواروں کی درمیانی جگہ ملے گی اور دونوں غایتیں استحقاق اور اقرار میں داخل نہیں ہوں گی۔

فَصْلٌ

یہ فصل حمل کے مسائل کے بیان میں ہے

چونکہ حمل کے مسائل دیگر مسائل سے علیحدہ اور جدا ہیں اس لیے انہیں علیحدہ فصل کے تحت بیان کیا جا رہا ہے، البتہ مبسوط کی اتباع میں خیار والے مسائل کو بھی اس فصل میں جوڑ دیا گیا ہے۔

قَالَ وَمَنْ قَالَ لِحَمَلٍ فَلَانَةٍ عَلَيَّ أَلْفٍ دِرْهَمٍ فَإِنْ قَالَ أَوْضَلِي لَهْ فَلَانٌ أَوْ مَاتَ أَبُوهُ فَوَرِثَهُ فَلِلْإِقْرَارِ صَحِيحٌ لِأَنَّهُ أَقَرَّ بِسَبَبٍ صَالِحٍ لِبُثُوبِ الْمَلِكِ لَهُ، ثُمَّ إِذَا جَاءَتْ بِهِ حَيًّا فِي مَدَّةٍ يَعْلَمُ أَنَّهُ كَانَ قَانِمًا وَقَتَّ الْإِقْرَارِ لَزِمَهُ فِي الْحَقِيقَةِ لَهُمَا وَإِنَّمَا يَنْتَقِلُ إِلَى الْجَنِينِ بَعْدَ الْوِلَادَةِ وَلَمْ يَنْتَقِلْ، وَلَوْ جَاءَتْ بِوَلَدَيْنِ حَيِّينِ فَالْمَالُ بَيْنَهُمَا، وَلَوْ قَالَ الْمُقَرُّ بَاعِنِي أَوْ أَقْرَضَنِي لَمْ يَلْزِمَهُ شَيْءٌ لِأَنَّهُ بَيْنَ سَبَبٍ مُسْتَحِيلًا، قَالَ فَإِنْ أَبْهَمَ الْإِقْرَارُ لَمْ يَصَحَّ عِنْدَ أَبِي يُونُسَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَقَالَ مُحَمَّدٌ رَحِمَهُ اللَّهُ يَصَحُّ، لِأَنَّ الْإِقْرَارَ مِنَ الْحَجَجِ فَيَجِبُ إِعْمَالُهُ وَقَدْ أَمَكُنَ بِالْجَمَلِ عَلَى السَّبَبِ الصَّالِحِ، وَلَأَبِي يُونُسَ رَحِمَهُ اللَّهُ أَنَّ الْإِقْرَارَ مُطْلَقٌ يَنْصَرِفُ إِلَى الْإِقْرَارِ بِسَبَبِ التَّجَارَةِ وَلِهَذَا حُمِلَ إِقْرَارُ الْعَبْدِ الْمَأْذُونِ وَاحِدُ الْمُتَقَاوِضِينَ عَلَيْهِ فَيَصِيرُ كَمَا إِذَا صَرَخَ بِهِ، قَالَ وَمَنْ أَقَرَّ بِحَمَلٍ جَارِيَةٍ أَوْ حَمَلٍ شَاةٍ لِرَجُلٍ صَحَّ إِقْرَارُهُ وَلَزِمَهُ، لِأَنَّ لَهُ وَجْهًا صَحِيحًا وَهُوَ الْوَصِيَّةُ بِهِ مِنْ جِهَةٍ غَيْرِهِ فَحُمِلَ عَلَيْهِ، قَالَ وَمَنْ أَقَرَّ بِشَرْطٍ الْخِيَارِ بَطَلَ الشَّرْطُ لِأَنَّ الْخِيَارَ لِلْفَسْخِ، وَالْإِخْبَارُ لَا يَحْتَمِلُهُ وَلَزِمَهُ الْمَالُ لَوْجُودِ الصَّيْغَةِ الْمُلْزِمَةِ وَلَمْ يَنْعَدِمَ بِهَذَا الشَّرْطِ الْبَاطِلُ وَمَا فِي مَعْنَاهُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے کہا فلاں عورت کے حمل کا مجھ پر ایک ہزار درہم ہے اب اگر وہ یہ کہہ دیتا ہے کہ فلاں شخص نے اس کے لیے وصیت کی ہے یا اس حمل کے باپ کا انتقال ہوا تھا اور وہ ہزار درہم اسے وراثت میں ملے ہیں تو اقرار صحیح ہے، کیوں کہ اس نے ایسے سبب کا بھی اقرار کر لیا ہے جو سبب اس حمل کے لیے ثبوت ملک کی صلاحیت رکھتا ہے۔ پھر اگر وہ فلاں یہ اتنی مدت میں زندہ اسے جنے جس سے یہ معلوم کیا جاسکے کہ بوقت اقرار حمل موجود تھا تو مقرر یہ مقرر پر لازم ہو جائیگا۔ اور اگر اس نے مردہ جنا تو وہ مال موسیٰ

اور مورث کا ہوگا اور موسیٰ یا مورث کے ورثاء میں تقسیم کیا جائے گا، کیوں کہ یہ درحقیقت انھی کے لیے اقرار ہے اور بچے کی طرف ولادت کے بعد یہ ملکیت منتقل ہوتی ہے حالانکہ مردہ پیدا ہونے کی وجہ سے اس کی طرف منتقل نہیں ہوئی۔

اور اگر اس عورت نے دوزندہ بچوں کو جنم دیا تو یہ مال ان کے مابین مشترک ہوگا۔ اور اگر مقرر نے یہ کہا کہ حمل نے وہ مال مجھ سے فروخت کر دیا یا مجھے بطور قرض دیدیا ہے تو اس پر کچھ بھی نہیں لازم ہوگا، کیوں کہ اس نے ایک محال سبب بیان کر دیا ہے۔

فرماتے ہیں کہ اگر مقرر اقرار کو مبہم رکھے تو امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں یہ اقرار صحیح نہیں ہے امام محمد رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ صحیح ہے، کیوں کہ اقرار ایک صحیح حجت ہے لہذا اس پر عمل کرنا واجب ہے اور سبب صالح پر اسے محمول کر کے اقرار پر عمل کرنا ممکن ہے۔ حضرت امام ابو یوسف رحمہ اللہ کی دلیل یہ ہے کہ مطلق اقرار اقرار سبب التجارۃ کی طرف راجع ہوتا ہے، اسی لیے عبد ماذون اور احد المسفواضین کا اقرار اقرار سبب التجارۃ پر محمول کیا جاتا ہے اور یہ ایسا ہوگا جیسے مقرر نے صراحۃً سبب تجارت کی وضاحت کر دی ہو۔

فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے کسی کے لیے کسی باندی یا کسی بکری کے حمل کا اقرار کیا تو اس کا اقرار صحیح ہے اور مقرر پر مقربہ لازم ہوگا، کیوں کہ اس کی صحیح دلیل موجود ہے یعنی دوسرے کی طرف سے اس کی وصیت لہذا اس اقرار کو اسی پر محمول کیا جائے گا۔ فرماتے ہیں کہ جس نے خیار شرط کا اقرار کیا اس میں شرط باطل ہوگی، کیوں کہ خیار فسخ کے لیے ہوتا ہے جب کہ اقرار میں فسخ کا احتمال نہیں ہوتا اور مقرر پر مال لازم ہوگا، اس لیے لازم کرنے والا لفظ (علی) موجود ہے اور شرط باطل کی وجہ سے یہ لفظ اور یہ الزام باطل نہیں ہوگا۔

اللغات:

﴿حمل﴾ جوابی ماں کے پیٹ میں ہو۔ ﴿حی﴾ زندہ۔ ﴿باعنی﴾ مجھے بیچا تھا۔ ﴿اعمال﴾ عمل دینا۔ ﴿متفاوضین﴾ شرکت مفاوضہ کرنے والے۔

حمل کے لیے اقرار کرنا:

عبارت میں کل چار مسائل بیان کیے گئے ہیں:

(۱) ایک شخص نے کہا کہ فلاں عورت کے پیٹ میں جو حمل ہے اس حمل کے مجھ پر ایک ہزار درہم واجب الاء ہیں اور ساتھ میں اس نے یہ بھی وضاحت کر دی کہ زید نے اس حمل کے لیے مذکورہ رقم کی وصیت کی تھی یا یہ کہا کہ یہ رقم حمل کو اس کے مرحوم باپ کی میراث سے ملی ہے تو چونکہ مقرر نے حمل کی ملکیت کے حوالے سے سبب صحیح کا اقرار کیا ہے اس لیے یہ اقرار درست ہے اور اگر اقرار کے بعد اتنی مدت میں ولادت ہوئی جس سے یہ واضح ہو گیا کہ بوقت اقرار حمل موجود تھا یعنی چھ ماہ سے کم مدت میں اس عورت نے زندہ بچہ جنا تو مقرر پر اس بچے کے لیے ایک ہزار درہم لازم ہوں گے۔ اور اگر بچہ مردہ پیدا ہوا ہو تو وہ درہم یا تو موسیٰ کے ہوں گے یا پھر مورث کے ورثاء کے ہوں گے، کیوں کہ ولادت سے پہلے (وصیت یا میراث کو سبب بتانے کی وجہ سے) وہ مال درحقیقت موسیٰ یا مورث ہی کا ہے اور بچہ بعد از ولادت بصورت حیات اس کا مستحق ہوگا اور مردہ پیدا ہونے کی صورت میں یہ نقل و انتقال ممنوع اور محال ہے، اس لیے اس صورت میں وہ بچہ اس مال کا مستحق نہیں ہوگا۔ اور اگر وہ عورت دوزندہ بچوں کو جنم دے تو مقربہ مال ان کے مابین مشترک ہوگا، کیوں کہ اقرار حمل کے لیے تھا اور یہ دونوں بوقت اقرار حمل تھے۔ اور اگر مقرر یہ کہے کہ مجھ پر اس حمل کے ایک ہزار درہم

لازم ہیں اس وجہ سے کہ حمل نے ان کے عوض مجھ سے کوئی چیز فروخت کی ہے یا مجھے بطور قرض دیا ہے تو اس پر کچھ نہیں لازم ہوگا، کیوں کہ پیٹ میں موجود حمل کی بیع و شراء کرنا اور اس کا قرض دینا محال ہے، لہذا اس کا کلام لغو ہو جائے گا اور اس طرف توجہ نہیں دی جائے گی۔ (۲) اگر مقرر نے حمل کے لیے صرف اقرار کیا اور سب اقرار نہیں بیان کیا بلکہ اسے مبہم رکھا تو امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں اس کا اقرار صحیح نہیں ہے وہ قال ابو حنیفہ رحمۃ اللہ علیہ اور امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں اس کا اقرار صحیح ہے وہ قال الشافعی رحمۃ اللہ علیہ و مالک رحمۃ اللہ علیہ۔ (بنایہ: ۵۶۱/۸) امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کی دلیل یہ ہے کہ اقرار حج شرعیہ میں سے ایک حجت ہے اور چونکہ عاقل بالغ کی طرف سے اس کا صدور ہوا ہے اس لیے حتی الامکان اس پر عمل کیا جائے گا اور یہاں سب صالح کو وجہ اقرار قرار دے کر عمل ممکن ہے (جیسا کہ شروع مسئلہ میں کیا گیا ہے) لہذا اس حوالے سے اقرار کو صحیح مان لیا جائے گا۔ امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کی دلیل یہ ہے کہ یہاں مقرر نے مطلق اقرار کیا ہے اور مطلق اقرار کو سب تجارت کی طرف پھیرا جاتا ہے لہذا یہ اقرار بھی سب تجارت کی طرف منتقل ہوگا اور صراحتاً سب تجارت کا اقرار کرنے کی طرح ہوگا حالاں کہ صورت مسئلہ میں حمل سے تجارت ناممکن ہے اس لیے یہ اقرار لغو اور باطل ہوگا۔

(۳) مسئلہ یہ ہے کہ زید کی باندی یا بکری کے پیٹ میں جو بچہ ہے اس بچے کو بکر کے حوالے کرنے کی وصیت کردی اور پھر یہ کہا کہ یہ بکر کے لیے ہے تو یہ اقرار صحیح ہے اور زید جو مقرر ہے اس پر یہ لازم ہے کہ مقرر کو وہ بچہ دیدے کیوں کہ یہاں صحت اقرار کی صحیح وجہ موجود ہے یعنی مقرر کی طرف سے پہلے وصیت کا اعلان پھر اس کا اقرار بالفاظ دیگر اس کا اظہار۔

(۴) نعمان کہتا ہے کہ مجھ پر سلمان کے سو روپے قرض ہیں یا میں نے اس کے سو روپے غصب کیا ہے لیکن مجھے اس اقرار میں تین دن کا اختیار ہے، اگر میں تین دن کے اندر اندر اسے فائل کرتا ہوں تو وہ رقم مجھ پر واجب ہوگی ورنہ نہیں۔ فرماتے ہیں کہ اس پر سو روپے لازم ہو جائیں گے اور اس کا اختیار باطل ہو جائے گا، اس لیے کہ اس کا اختیار بعد الاقرار فسخ اقرار کے لیے ہے حالاں کہ ثابت ہونے کے بعد اقرار میں فسخ نہیں ہوتا، اس لیے اختیار فسخ ہو جائے گا اور اقرار باقی رہے گا نتیجہ یہ ہوگا کہ علی جو صیغہ التزام ہے اس پر عمل کرتے ہوئے مقرر پر سو روپے واجب الاداء ہوں گے۔ واللہ اعلم وعلمہ اتم



بَابُ الْإِسْتِثْنَاءِ

یہ باب استثناء کے بیان میں ہے

استثناء کے بغیر جو کلام ہوتا ہے اس میں تغیر نہیں ہوتا اور استثناء کے ساتھ جو کلام ہوتا ہے اس میں تغیر ہوتا ہے اور کلام کا تغیر سے پاک ہونا اصل ہے اس لیے غیر مستثنیٰ کو مستثنیٰ سے پہلے بیان کیا ہے۔

قَالَ وَمَنِ اسْتَثْنَىٰ مُتَّصِلًا بِإِقْرَارِهِ صَحَّ الْإِسْتِثْنَاءُ وَلِزِمَهُ الْبَاقِي، لِأَنَّ الْإِسْتِثْنَاءَ مَعَ الْجُمْلَةِ عِبَارَةٌ عَنِ الْبَاقِي وَلَكِنْ لَا بُدَّ مِنَ الْإِتِّصَالِ، وَسَوَاءٌ اسْتَثْنَى الْآقْلَ أَوِ الْكَثَرَ، فَإِنْ اسْتَثْنَى الْجَمِيعَ لَزِمَهُ الْإِقْرَارُ وَبَطُلَ الْإِسْتِثْنَاءُ، لِأَنَّهُ تَكَلَّمَ بِالْحَاصِلِ بَعْدَ الثَّنْيَا وَلَا حَاصِلَ بَعْدَهُ فَيَكُونُ رُجُوعًا مَوْقَدًا مَرَّ الْوُجْهَ فِي الطَّلَاقِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ جس نے اپنے اقرار کے ساتھ ہی استثناء کیا تو اس کا استثناء درست ہے اور باقی مقربہ اس پر لازم ہوگا۔ کیوں کہ پورے کے ساتھ استثناء باقی سے عبارت ہے لیکن صحت استثناء کے لیے اتصال ضروری ہے اور خواہ متکلم کم کا استثناء کرے یا زیادہ کا بہر صورت صحیح ہے لیکن اگر کل کا استثناء کر دیا تو اقرار لازم ہوگا اور استثناء باطل ہوگا، کیوں کہ استثناء کے بعد جو باقی رہتا ہے اس کے تکلم کا نام استثناء ہے اور کل کے استثناء کے بعد کچھ نہیں بچتا اس لیے کل کا استثناء کرنا رجوع ہوگا اور کتاب الطلاق میں دلیل گزر چکی ہے۔

اللُّغَاتُ:

﴿استثنیٰ﴾ الگ کر لیا، خارج کر لیا۔ ﴿عبارة﴾ بیان۔

استثناء کا حکم اور شرائط:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ کلام یا تو اقرار سے استثناء کرنا درست اور جائز ہے لیکن صحت استثناء کے لیے دو چیزیں شرط ہیں:

(۱) استثناء متصل ہو (۲) اور کل کا استثناء نہ ہو، استثناء کے صحیح ہونے کی علت یہ ہے کہ استثناء بھی متکلم کی پہلی عبارت کا حصہ اور جز بن جاتا ہے مثلاً اگر کوئی کہے علیّ عشرة دراهم لفلان إلا خمسة تو یہ پورا ایک جملہ ہے اور اس کا مطلب یہ ہے کہ دس میں سے مجھ پر فلاں کے پانچ درہم ہیں یعنی مجھ پر صرف پانچ ہی درہم لازم ہیں۔

دوسری شرط کا حاصل یہ ہے کہ کل سے کل کا استثناء نہ ہو مثلاً یہ نہ کہے علیّ عشرۃ درہم لفلان الا عشرۃ، کیونکہ استثناء کے بعد کچھ مقدار باقی رہنی چاہئے جس سے استثناء اور مستثنیٰ اور مستثنیٰ منہ کا علم ہو سکے اور کل سے کل کا استثناء درحقیقت رجوع اور انکار ہے، استثناء نہیں ہے، اس لیے درست نہیں ہے۔

وَلَوْ قَالَ لَهُ عَلَيَّ مِائَةُ دِرْهَمٍ إِلَّا دِينَارًا أَوْ إِلَّا قَفِيزَ حِنْطَةٍ لَزِمَهُ مِائَةُ دِرْهَمٍ إِلَّا قِيَمَةُ الدِّينَارِ أَوْ الْقَفِيزِ، وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحْمَةُ اللَّهِ عَلَيْهِ وَأَبِي يُوسُفَ رَحْمَةُ اللَّهِ عَلَيْهِ، وَلَوْ قَالَ لَهُ عَلَيَّ مِائَةُ دِرْهَمٍ إِلَّا ثَوْبًا لَمْ يَصِحَّ الْإِسْتِثْنَاءُ وَقَالَ مُحَمَّدٌ رَحْمَةُ اللَّهِ عَلَيْهِ لَا يَصِحُّ فِيهِمَا، وَقَالَ الشَّافِعِيُّ يَصِحُّ فِيهِمَا، لِمُحَمَّدٍ رَحْمَةُ اللَّهِ عَلَيْهِ أَنَّ الْإِسْتِثْنَاءَ مَا لَوْلَاهُ لَدَخَلَ تَحْتَ اللَّفْظِ وَهَذَا لَا يَتَحَقَّقُ فِي خِلَافِ الْجِنْسِ، وَلِلشَّافِعِيِّ رَحْمَةُ اللَّهِ عَلَيْهِ أَنَّهُمَا اتَّحَدَا جِنْسًا مِنْ حَيْثُ الْمَالِيَّةُ، وَلَهُمَا أَنَّ الْمُجَانَسَةَ فِي الْأَوَّلِ ثَابِتَةٌ مِنْ حَيْثُ الْفُلْمِيَّةُ وَهَذَا فِي الدِّينَارِ ظَاهِرٌ، وَالْمَكِيلُ وَالْمَوْزُونُ أَوْصَافُهُمَا أَثْمَانٌ، أَمَّا الثَّوْبُ فَلَيْسَ بِثَمَنِ أَصْلًا وَلِهَذَا لَا يَجِبُ بِمُطْلَقٍ عَقْدُ الْمَعَاوِضَةِ وَمَا يَكُونُ ثَمَنًا صَلَحَ مُقَدَّرًا لِلدَّرَاهِمِ فَصَارَ بِقَدْرِهِ مُسْتَثْنَى مِنَ الدَّرَاهِمِ وَمَا لَا يَكُونُ ثَمَنًا لَا يَصْلُحُ مُقَدَّرًا فَبَقِيَ الْمُسْتَثْنَى مِنَ الدَّرَاهِمِ مَجْهُولًا فَلَا يَصِحُّ.

ترجمہ: اگر کسی نے کہا فلاں کے مجھ پر سو درہم ہیں سوائے ایک دینار کے یا ایک قفیز گندم کے تو اس پر ایک دینار یا قفیز کی قیمت کے علاوہ پورے سو درہم لازم ہوں گے۔ یہ حکم حضرات شیخین رحمۃ اللہ علیہما کے یہاں ہے۔ اور اگر کسی نے کہا اس کے مجھ پر سو درہم ہیں سوائے ایک تھان کپڑے کے تو استثناء صحیح نہیں ہے۔ امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کی دلیل یہ ہے کہ اگر استثناء نہ کیا جاتا تو اس کا مابعد ماقبل میں داخل ہو جاتا اور یہ چیز خلاف جنس میں تحقق نہیں ہوتی۔ امام شافعی رحمۃ اللہ علیہ کی دلیل یہ ہے کہ مالیت کے اعتبار سے مستثنیٰ اور مستثنیٰ منہ متحد الجنس ہیں۔ حضرات شیخین رحمۃ اللہ علیہما کی دلیل یہ ہے کہ پہلے میں ثمنیت کے اعتبار سے مجانست ثابت ہے اور دینار میں یہ ظاہر ہے اور مکیل و موزون کے اوصاف ثمن ہوتے ہیں، لیکن ثوب تو ہرگز ثمن نہیں ہے اسی لیے مطلق عقد معاوضہ میں ثوب نہیں واجب ہوتا اور جو چیز ثمن ہو سکتی ہے دراہم سے اس کا اندازہ بھی کیا جاسکتا ہے لہذا اتنی مقدار دراہم سے مستثنیٰ ہوگی اور جو چیز ثمن نہیں بن سکتی اس کا دراہم سے اندازہ بھی نہیں کیا جاسکتا تو دراہم سے مستثنیٰ کردہ چیز مجہول باقی رہی اس لیے استثناء صحیح نہیں ہے۔

اللغات:

﴿قفیز﴾ ایک پیمانہ۔ ﴿اتحاد﴾ دونوں متحد ہو گئے۔ ﴿مکیل﴾ ماپ کر معاملہ کی جانے والی چیز۔

مستثنیٰ کا مستثنیٰ منہ کی جس سے ہوتا:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے کہا مجھ پر فلاں کے سو درہم ہیں سوائے ایک دینار کے یا سوائے ایک قفیز گیہوں کے تو استثناء

صحیح ہوگا اور ایک دینار یا ایک قفیز گیبوں جتنے درہم کی مالیت کا ہوگا مستثنیٰ منہ یعنی سو میں سے اتنے درہم نکال کر ماقبی درہم اس پر واجب الاداء ہوں گے۔ اور اگر وہ یوں کہے کہ فلاں کے مجھ پر سود رہم ہیں سوائے کپڑے کے ایک تھان کے تو استثناء صحیح نہیں ہوگا اور مقرر پر پورے سود راہم واجب ہوں گے۔ یہ حکم حضرات شیخین رحمہم اللہ کے یہاں ہے، امام محمد رحمہم اللہ کے یہاں دونوں صورتوں میں استثناء صحیح نہیں ہے اور امام شافعی رحمہم اللہ کے یہاں دونوں صورتوں میں استثناء صحیح ہے۔

امام محمد رحمہم اللہ کی دلیل یہ ہے کہ دونوں صورتوں میں مستثنیٰ منہ مستثنیٰ کی جنس سے نہیں ہے کیوں کہ دینار بھی درہم کے علاوہ کی جنس سے ہے اور ثوب تو ہے ہی اور صورت حال یہ ہے کہ اگر مستثنیٰ نہ ہوتا تو وہ بھی مستثنیٰ منہ یعنی مائة درہم میں داخل ہوتے لیکن استثناء کر کے انھیں الگ کیا گیا ہے اس لیے یہاں مستثنیٰ کا مستثنیٰ منہ میں دخول نہیں ہوگا اور مقرر پر پورے سود راہم واجب ہوں گے۔

امام شافعی رحمہم اللہ کی دلیل یہ ہے کہ صورت مسئلہ میں مستثنیٰ منہ بھی مال ہے اور مستثنیٰ بھی مال ہے اور مالیت کے حوالے سے وہ متحد الجنس ہیں اس لیے ہر صورت میں مالیت کو معیار بنا کر استثناء کو درست قرار دیا جائے گا۔ حضرات شیخین رحمہم اللہ کی دلیل یہ ہے کہ الا دینار یا الا قفیز حنطۃ والی صورت میں ثمنیت کے حوالے سے اتحاد جنس موجود ہے کیوں کہ جس طرح دینار ثمن ہوتا ہے اسی طرح ماوجب فی الذمۃ کے اعتبار سے قفیز حنطۃ بھی ثمن ہوتا ہے اس لیے کہ حنطۃ مکلی ہے یا موزونی اور مکلی اور موزونی دونوں اوصاف کے اعتبار سے معین ہوتے ہیں چنانچہ اگر کسی نے انھی کو ثمن قرار دیا تو انھی سے عقد متعلق ہوگا اور یہ ثمنیت کی واضح دلیل ہے۔ اس کے برخلاف ثوب میں کسی بھی طرح ثمنیت نہیں پائی جاتی، یہی وجہ ہے کہ مطلق عقد معاوضہ میں بھی ثوب بطور ثمن نہیں واجب ہوتا اور ضابطہ یہ ہے کہ جو چیز ثمن بن سکتی ہے وہ درہم کے لیے مقدر بھی ہو سکتی ہے یعنی ثمنیت اور مالیت کے اعتبار سے اس کا درہم سے موازنہ کیا جاسکتا ہے لہذا دینار اور حنطۃ والی صورت میں مالیت کے اعتبار سے مستثنیٰ کو مستثنیٰ منہ سے الگ کر لیا جائے گا اور استثناء صحیح ہوگا لیکن ثوب والی صورت میں چونکہ تقدیر معذر ہے اس لیے مستثنیٰ کردہ درہم مجہول رہیں گے اور خود مستثنیٰ منہ بھی مجہول رہے گا اور ان کی جہالت صحت استثناء سے مانع ہے اس لیے اس صورت میں استثناء درست نہیں ہے۔

قَالَ وَمَنْ أَقَرَّ بِحَقِّي وَقَالَ إِنْ شَاءَ اللَّهُ مُتَّصِلًا بِإِقْرَارِهِ لَا يَلْزَمُهُ الْإِقْرَارُ، لِأَنَّ الْإِسْتِثْنَاءَ بِمَشِيئَةِ اللَّهِ إِمَّا إِبْطَالُ أَوْ تَعْلِيقُ فَإِنْ كَانَ الْأَوَّلُ فَقَدْ أَبْطَلَ وَإِنْ كَانَ الْثَانِي فَكَذَلِكَ، إِمَّا لِأَنَّ الْإِقْرَارَ لَا يَحْتَمِلُ التَّعْلِيقَ بِالشَّرْطِ، أَوْ لِأَنَّهُ شَرْطٌ لَا يَوْفَقُ عَلَيْهِ كَمَا ذَكَرْنَا فِي الطَّلَاقِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا قَالَ لِفُلَانٍ عَلَيَّ مِائَةُ دِرْهَمٍ إِذَا مِتُّ أَوْ إِذَا جَاءَ رَأْسُ الشَّهْرِ أَوْ إِذَا أَفْطَرَ النَّاسُ لِأَنَّهُ فِي مَعْنَى بَيَانِ الْمُدَّةِ فَيَكُونُ تَاْجِيلًا لَا تَعْلِيقًا حَتَّىٰ لَوْ كَذَبَهُ الْمُقَرَّرُ لَهُ فِي الْأَجَلِ يَكُونُ الْمَالُ حَالًا.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے کسی حق کا اقرار کیا اور اپنے اقرار کے ساتھ ہی ان شاء اللہ کہہ دیا تو اقرار لازم نہیں ہوگا اس لیے کہ خدا کی مشیت کے استثناء سے یا تو ابطال مراد ہوگا یا تعلیق مقصود ہوگی اگر ابطال مراد ہو تو اقرار باطل ہو جائے گا اور اگر تعلیق مقصود ہو تو بھی اقرار کا ابطال ہو جائے گا کیوں کہ اقرار میں شرط پر معلق ہونے کا احتمال نہیں ہوتا یا اس وجہ سے کہ مشیت الہی کی شرط ایسی شرط

ہے جس پر مطلع نہیں ہوا جاسکتا جیسا کہ طلاق کے متعلق ہم بیان کرائے ہیں۔ برخلاف اس صورت کے جب مقرر نے یہ کہا فلاں کے مجھ پر سو درہم ہیں جب میں مرجاؤں یا جب چاند رات آئے یا جب لوگ افطار کریں، اس لیے یہ مدت بیان کرنے کے معنی میں ہے، لہذا یہ تا جیل ہوگی تعلیق نہیں ہوگی، حتیٰ کہ اگر مقررہ اجل کے متعلق مقرر کی تکذیب کر دے تو فی الحال مال واجب ہوگا۔

اللغات:

﴿مشیت﴾ چاہت۔ ﴿لایوقف﴾ نہیں جانا جاسکتا۔ ﴿مٹ﴾ میں مرجاؤں۔ ﴿افطر الناس﴾ لوگ روزہ کھولیں گے۔ ﴿اجل﴾ مدت۔

اقرار کے بعد ان شاء اللہ کہنا:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے دوسرے کے لیے کسی حق کا اقرار کیا لیکن اقرار کے ساتھ ہی اس نے ان شاء اللہ کہہ دیا مثلاً یوں کہا فلاں علی مائة درہم ان شاء اللہ تو یہ استثناء معتبر ہوگا اور اقرار باطل ہو جائے گا یعنی مقرر پر مقررہ کے لیے کچھ نہیں لازم ہوگا، کیوں کہ اللہ کی مشیت اور چاہت سے استثناء کرنے کی دو حالتیں ہیں (۱) استثناء سے ما قبل والے کلام کا ابطال ہو (۲) اللہ کی مشیت پر اسے معلق کرنا مقصود ہو اور یہ دونوں باطل ہیں، کیوں کہ ابطال کی صورت میں ظاہر ہے کہ مقرر اپنے کلام کو لغو کر رہا ہے اور تعلیق کی صورت میں اقرار اس وجہ سے باطل ہے کہ اقرار اخبار ہے اور اخبار شرط پر معلق نہیں ہوتا بلکہ خبر دینے میں یا تو صدق ہوتا ہے یا کذب اور معاملہ دو دو چار کی طرح واضح ہوتا ہے۔ دوسری بات یہ ہے کہ اللہ کی مشیت پر معلق کرنا ایسی شرط ہے جس پر واقفیت ممکن نہیں ہے لہذا اس حوالے سے بھی اس کی تعلیق صحیح نہیں ہے۔ ہاں اگر مقرر نے یہ کہا کہ فلاں کے مجھ پر سو درہم ہیں جب میں مرجاؤں یا جب چاند رات آئے یا جب عید آئے تو یہاں جب بیان کردہ وقت آئے گا اسی وقت مقرر پر درہم لازم ہوں گے کیوں کہ اذا مت وغیرہ بیان مدت کے لیے ہیں اور یہ تعلیق ہے تا جیل نہیں ہے یہی وجہ ہے کہ اگر مدت کے سلسلے میں مقررہ مقرر کی تکذیب کر دے تو مقرر لکہ بات معتبر ہوگی اور اس مقرر پر فوری طور پر مال واجب ہوگا۔

قَالَ وَمَنْ أَقْرَبُ بَدَارٍ وَاسْتَنْبَى بِنَاءَ هَا لِنَفْسِهِ فَلِلْمُقَرَّرِ لَهُ الدَّارُ وَالْبَنَاءُ، لِأَنَّ الْبَنَاءَ دَاخِلٌ فِي هَذَا الْإِقْرَارِ مَعْنَى لَا لَفْظًا، وَالْإِسْتِثْنَاءُ تَصَرُّفٌ فِي الْمُلْفُوظِ، وَالْفَصْ فِي الْخَاتِمِ وَالنَّخْلَةُ فِي الْبُسْتَانِ نَظِيرُ الْبَنَاءِ فِي الدَّارِ لِأَنَّهُ يَدْخُلُ فِيهِ تَبَعًا لَا لَفْظًا، بِخِلَافِ مَا إِذَا قَالَ إِلَّا ثَلَاثَهَا أَوْ إِلَّا بَيْتًا مِنْهَا، لِأَنَّهُ دَاخِلٌ فِيهِ لَفْظًا، وَلَوْ قَالَ بَنَاءُ هَذِهِ الدَّارِ لِي وَالْعُرْصَةُ لِفُلَانٍ فَهُوَ كَمَا قَالَ، لِأَنَّ الْعُرْصَةَ عِبَارَةٌ عَنِ الْبُقْعَةِ دُونَ الْبَنَاءِ فَكَأَنَّهُ قَالَ بَيَاضُ هَذِهِ الْأَرْضِ لِفُلَانٍ دُونَ الْبَنَاءِ، بِخِلَافِ مَا قَالَ مَكَانَ الْعُرْصَةِ أَرْضًا حَيْثُ يَكُونُ الْبَنَاءُ لِلْمُقَرَّرِ لَهُ، لِأَنَّ الْإِقْرَارَ بِالْأَرْضِ إِقْرَارٌ بِالْبَنَاءِ كَالْإِقْرَارِ بِالْأَرْضِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے (دوسرے کے لیے) دار کا اقرار کیا اور اپنے لیے اس کی عمارت کا استثناء کر لیا تو مقررہ کے

لیے دار اور عمارت دونوں ہوں گے، کیوں کہ اس اقرار میں بناء معنا داخل ہے لفظاً داخل نہیں ہے جب کہ استثناء سے ظاہراً لفظوں میں ہی تصرف ہوتا ہے انگوٹھی کا نگینہ اور باغ کا درخت دار میں سے بناء کی نظیر ہے، کیوں کہ خاتم میں نگینہ اور بستان میں ٹخلہ جعاً داخل ہوتے ہیں لفظاً داخل نہیں ہوتے۔ برخلاف اس صورت کے جب مقرر نے اِلَّا لَهَا اَوْ اِلَّا بِنِائِهَا کہا کہ استثناء کیا ہو کیوں کہ ٹمٹ اور بیت دار میں لفظاً داخل ہیں جعاً نہیں۔

اگر مقرر نے کہا کہ اس دار کی عمارت میری ہے اور محن فلاں کا ہے تو یہ معاملہ مقرر کے قول کے مطابق ہوگا اس لیے کہ محن زمین کا نام ہے عمارت کا نہیں تو گویا کہ اس نے یہ کہا کہ اس زمین کی خالی جگہ فلاں کے لیے ہے اور عمارت نہیں ہے برخلاف اس صورت کے جب اس نے عرصہ کی جگہ ارضاً کہا ہو تو بناء بھی مقرر کو ملے گی کیوں کہ زمین کا اقرار عمارت کا بھی اقرار ہے جیسے اقرار بالدار بھی اقرار بالبناء ہے۔

اللغات:

﴿دار﴾ گھر۔ ﴿بناء﴾ عمارت۔ ﴿فص﴾ نگینہ۔ ﴿خاتم﴾ انگوٹھی۔ ﴿نخلہ﴾ درخت۔ ﴿بستان﴾ باغ۔ ﴿عرصہ﴾ عمارت سے خالی زمین، پلاٹ۔ ﴿بقعہ﴾ زمین کا ٹکڑا۔ ﴿بیاض﴾ لفظاً سفیدی، مراد: خالی زمین۔

استثناء صرف فی الالفاظ کی اجازت دیتا ہے:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے کسی کے لیے دار کا اقرار کیا اور اس کی عمارت کا اپنے لیے استثناء کر لیا تو یہ استثناء صحیح نہیں ہے اور گھر اور عمارت دونوں مقرر کے ہوں گے کیوں کہ دار میں بناء جعاً داخل ہے اور دار کا اقرار بناء کا بھی اقرار ہے لہذا مقرر کو دار اور بناء دونوں چیزیں ملیں گی اور چونکہ بناء دار میں جعاً اور معناً داخل ہے لفظاً داخل نہیں ہے جب کہ استثناء اسی چیز کا درست ہوتا ہے جسے لفظاً مستثنیٰ منہ شامل ہو اس لیے یہاں استثناء درست نہیں ہے یہی حال اس وقت بھی ہوگا جب کوئی شخص انگوٹھی سے نگینہ کا استثناء کرے یا بستان سے درخت کا استثناء کرے یعنی ان دونوں میں بھی استثناء صحیح نہیں ہے کیوں کہ خاتم میں فص اور بستان میں نخلہ جعاً داخل ہے لفظاً داخل نہیں ہے۔ ہاں اگر مقرر یہ کہے ہذہ الدار لفلان اِلَّا لَهَا اَوْ اِلَّا بِنِائِهَا کہ اس دار کے ٹمٹ یا ایک کمر کے علاوہ پورا دار فلاں کا ہے تو استثناء صحیح ہوگا، کیوں کہ ٹمٹ اور بیت دونوں لفظاً دار میں داخل ہیں اور مستثنیٰ منہ کی ذات اور ماہیت میں شامل ہیں، اس لیے ان کا استثناء درست ہے۔

ولو قال بناء هذه الدار الخ مسئلہ یہ ہے کہ مقرر نے کہا اس گھر کی عمارت میری ہے اور اس کا محن فلاں کا ہے تو یہ بات درست ہے یعنی عمارت اس کی ہوگی اور محن دوسرے کا ہوگا اور استثناء درست ہوگا اس لیے کہ محن خالی زمین کا نام ہے اور خالی زمین الدار میں داخل نہیں ہے تو گویا مقرر نے یہ کہا کہ اس دار کی خالی زمین فلاں کی ہے اور عمارت میری ہے البتہ اگر اس نے عرصہ کی جگہ ارضاً کہا ہو تو اس صورت میں بناء بھی مقرر کی ہوگی، کیوں کہ اقرار بالارض میں بناء کا بھی اقرار شامل ہے جیسے اقرار بالدار بھی اقرار بالبناء کو شامل ہے۔

وَلَوْ قَالَ لَهُ عَلَيَّ أَلْفُ دِرْهَمٍ مِنْ ثَمَنِ عَبْدٍ اشْتَرَيْتَهُ مِنْهُ وَلَمْ أَقْبِضْهُ، فَإِنْ ذَكَرَ عَبْدًا بَعِيْنَهُ قِيلَ لِلْمَقْرِئِ لَهُ إِنَّ شَيْئًا

فَسَلِّمِ الْعَبْدَ وَخُذِ الْآلِفَ وَإِلَّا فَلَا شَيْءَ لَكَ، قَالَ هَذَا عَلَى وُجُودِ أَحَدِهَا هَذَا وَهُوَ أَنْ يُصَدِّقَهُ وَيُسَلِّمَ الْعَبْدَ وَجَوَابُهُ مَا ذَكَرْنَا، لِأَنَّ الْغَائِبَ بِتَصَادُقِهِمَا كَالْغَائِبِ مَعَانِيَّةً، وَالْقَائِي أَنْ يَقُولَ الْمُقَرُّ لَهُ الْعَبْدُ عَبْدُكَ مَا بَعْتُكَ وَإِنَّمَا بَعْتُكَ عَبْدًا غَيْرَ هَذَا وَفِيهِ الْمَالُ لَا زِمَ عَلَى الْمُقَرِّ كِافَرَارِهِ بِهِ عِنْدَ سَلَامَةِ الْعَبْدِ لَهُ وَقَدْ سَلِمَ فَلَا يَلِي بِاخْتِلَافِ السَّبَبِ بَعْدَ حُصُولِ الْمُقْصُودِ، وَالْقَائِلُ أَنْ يَقُولَ الْعَبْدُ عَبْدِي مَا بَعْتُكَ، وَحُكْمُهُ أَنْ لَا يُلْزَمَ الْمُقَرُّ شَيْءٌ، لِأَنَّهُ مَا أَقَرَّ بِالْمَالِ إِلَّا عَوَضًا عَنِ الْعَبْدِ فَلَا يُلْزَمُهُ دُونَهُ، وَلَوْ قَالَ مَعَ ذَلِكَ إِنَّمَا بَعْتُكَ غَيْرُهُ يَتَحَالَفَانِ، لِأَنَّ الْمُقَرَّ يَدْعِي تَسْلِيمَ مَنْ عَيْنَهُ وَالْآخَرُ يُنْكِرُ وَالْمُقَرُّ لَهُ يَدْعِي عَلَيْهِ الْآلِفَ بِبَيْعِ غَيْرِهِ وَالْآخَرُ يُنْكِرُ فَإِذَا تَحَالَفَا بَطَلَ الْمَالُ، وَهَذَا إِذَا ذَكَرَ عَبْدًا بِعَيْنِهِ وَإِنْ قَالَ مِنْ ثَمَنِ عَبْدٍ وَلَمْ يَعْنِهِ لَزِمَهُ الْآلِفُ وَلَا يُصَدِّقُ فِي قَوْلِهِ مَا قَبِضْتُ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رحمہ اللہ علیہ وَصَلَّ أَمْ فَصَلَ، لِأَنَّهُ رُجُوعٌ فَإِنَّهُ أَقَرَّ بِوُجُوبِ الْمَالِ رُجُوعًا إِلَى كَلِمَةٍ عَلَى، وَإِنْكَارُهُ الْقَبْضِ فِي غَيْرِ الْمُعَيَّنِ يَنَافِي الْوُجُوبَ أَصْلًا لِأَنَّ الْجَهَالَهَ مُقَارَنَةً كَانَتْ أَوْ طَارِئَةً بَأَنَّ اشْتَرَا عَبْدًا ثُمَّ نَسِيَاهُ عِنْدَ الْإِخْتِلَاطِ بِأَمثَالِهِ تَوَجُّبُ هَلَكَ الْمَبِيعِ فَيَمْتَنِعُ وَجُوبُ نَقْدِ الثَّمَنِ وَإِذَا كَانَ كَذَلِكَ كَانَ رُجُوعًا فَلَا يَصِحُّ وَإِنْ كَانَ مَوْصُولًا، وَقَالَ أَبُو يُونُسَ رحمہ اللہ علیہ وَمُحَمَّدٌ رحمہ اللہ علیہ إِنْ وَصَلَ صَدَّقَ وَلَمْ يُلْزَمُهُ شَيْءٌ وَإِنْ فَصَلَ لَمْ يُصَدِّقْ إِذَا أَنْكَرَ الْمُقَرُّ لَهُ أَنْ يَكُونَ ذَلِكَ مِنْ ثَمَنِ عَبْدٍ، وَإِنْ أَقَرَّ أَنَّهُ بَاعَهُ مَتَاعًا فَلِلْقَوْلِ قَوْلُ الْمُقَرِّ وَوَجْهُ ذَلِكَ أَنَّهُ أَقَرَّ بِوُجُوبِ الْمَالِ عَلَيْهِ وَبَيْنَ سَبَبٍ وَهُوَ الْبَيْعُ، فَإِنْ وَافَقَهُ الطَّالِبُ فِي السَّبَبِ وَبِهِ لَا يَتَاكُذُّ الْوُجُوبُ إِلَّا بِالْقَبْضِ وَالْمُقَرُّ يُنْكِرُهُ فَيَكُونُ الْقَوْلُ قَوْلَهُ، وَإِنْ كَذَّبَهُ فِي السَّبَبِ كَانَ هَذَا مِنَ الْمُقَرِّ بَيِّنًا مُغَيِّرًا لِأَنَّ صَدْرَ كَلَامِهِ لِلْوُجُوبِ مُطْلَقًا وَآخِرُهُ يَحْتَمِلُ انْتِفَاءً عَلَى إِعْتِبَارِ عَدَمِ الْقَبْضِ، وَالْمُغَيِّرُ يَصِحُّ مَوْصُولًا لَا مَفْصُولًا، وَلَوْ قَالَ ابْتَعْتُ مِنْهُ عَيْنًا إِلَّا أَنِّي لَمْ أَقْبِضْهُ فَلِلْقَوْلِ قَوْلُهُ بِالْإِجْمَاعِ، لِأَنَّهُ لَيْسَ مِنْ ضَرُورَةِ الْبَيْعِ الْقَبْضُ، بِخِلَافِ الْإِقْرَارِ بِوُجُوبِ الثَّمَنِ.

ترجمہ: اگر کسی نے کہا کہ فلاں کے مجھ پر اس غلام کی قیمت کے ایک ہزار درہم ہیں جسے میں نے فلاں سے خریدا تھا لیکن میں نے اس پر قبضہ نہیں کیا تھا تو اگر مقرر کسی معین غلام کو بیان کرتا ہے تو مقرر لے گا اگر تم چاہو تو ایک ہزار لے کر غلام اس کے حوالے کر دو ورنہ تمہیں کچھ نہیں ملے گا۔ صاحب ہدایہ رحمہ اللہ علیہ فرماتے ہیں کہ یہ مسئلہ کئی صورتوں پر منقسم ہے۔ (۱) پہلی صورت تو یہی ہے کہ مقرر مقرر کی تصدیق کر دے اور غلام اس کے حوالے کر دے اور اس کا حکم ہم بیان کر چکے ہیں کیوں کہ مقرر اور مقرر لے کے اتفاق سے

ثابت ہونے والی چیز ان کے معاینہ سے ثابت شدہ چیز کی طرح ہے۔ (۲) دوسری صورت یہ ہے کہ مقررہ یہ کہے یہ غلام تو تمہارا ہی ہے میں نے اسے تو نہیں تمہارے ہاتھ بیچا ہے البتہ اس کے علاوہ دوسرا غلام بیچا ہے۔ اور اس میں مقرر پر مال لازم ہوگا کیوں کہ اس کے لیے غلام صحیح سالم ہونے کی صورت میں اس نے خود ہی مال کا اقرار کر لیا ہے اور وہ غلام اس کے لیے صحیح سالم ہے، لہذا حصول مقصود کے بعد اختلاف سبب کی کوئی پرواہ نہیں کی جائے گی۔

(۳) تیسری صورت یہ ہے کہ مقرر یہ کہے یہ غلام میرا ہے اور میں نے تجھ سے بیچا ہی نہیں ہے اس کا حکم یہ ہے کہ مقرر پر کچھ نہیں لازم ہوگا، کیوں کہ اس نے اسی مال کا اقرار کیا ہے جو غلام کا عوض ہے لہذا غلام کے بغیر اس پر مال لازم نہیں ہوگا اور اگر اس کے ساتھ مقرر یہ بھی کہہ دے میں نے دوسرا غلام تیرے ہاتھ فروخت کیا ہے تو دونوں قسم کھائیں گے اس لیے کہ مقرر اپنے متعین کردہ غلام کی تسلیم کا مدعی ہے اور مقرر اس کا منکر ہے اور دوسرے غلام کی فروختگی کو غے کر اس پر ایک ہزار درہم کا مدعی ہے اور مقرر اس کا منکر ہے تو جب دونوں قسم کھالیں گے تو مال ختم ہو جائے گا۔ یہ حکم اس صورت میں ہے جب مقرر نے کوئی معین غلام بیان کیا ہو۔ اور اگر نے من ضمن عبد کہا اور عبد کو متعین نہیں کیا تو اس پر ہزار درہم لازم ہوں گے اور اس کے ماقبض کہنے میں امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں اس کی تصدیق نہیں کی جائے گی خواہ یہ بات وہ متصل کہے یا منفصل کہے۔ اس لیے کہ یہ رجوع عن الاقرار ہے اس لیے کہ اس نے وجوب مال کا اقرار کیا ہے جیسا کہ کلمہ علی اس پر دلیل ہے اور غیر معین میں اس کے قبضہ کا انکار سراسر اس وجوب کے منافی ہے اس لیے کہ جہالت خواہ متصل ہو یا طاری ہو ہلاکت مبیع کو مستلزم ہوتی ہے، طاری کی مثال یہ ہے کہ کسی نے ایک غلام خریدا پھر وہ دوسرے غلاموں سے ماا تو بائع اور مشتری دونوں اسے بھول گئے اور مبیع کی ہلاکت وجوب ثمن سے مانع ہے لہذا مقرر کا یہ قول رجوع ہوگا اس لیے صحیح نہیں ہے اگرچہ اقرار سے متصل ہی کیوں نہ ہو۔

حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم فرماتے ہیں کہ اگر مقرر یہ بات موصولا کہے تو اس کی تصدیق کی جائے گی اور اس پر کچھ نہیں واجب ہوگا اور اگر مفصلاً کہے تو اس کی تصدیق نہیں کی جائے گی بشرطیکہ مقرر اس بات کا انکار کر دے کہ یہ الف غلام کی قیمت کا ہے۔ اور اگر مقرر یہ کہہ دے کہ میں نے اس نے مقرر سے سامان فروخت کیا ہے تو مقرر کی بات مانی جائے گی اور اس کی وجہ یہ ہے کہ مقرر نے اپنے اوپر وجوب مال کا اقرار کیا ہے اور اس کا ایک سبب بھی بیان کر دیا ہے یعنی بیع اب اگر مطالب یعنی مقرر سبب میں اس کی موافقت کر لیتا ہے تو بھی اس سے بدون قبضہ کے ثمن کا وجوب مؤکد نہیں ہوگا اور چونکہ مقرر قبضہ کا منکر ہے اس لیے اسی کی بات معتبر ہوگی اور اگر مقرر سبب وجوب میں مقرر کی تکذیب کر دے تو یہ بیان مقرر کی طرف سے مغیر ہوگا اس لیے کہ اس کا شروع کلام مطلق وجوب کے لیے ہے جب کہ اس کا آخری کلام قبضہ نہ ہونے کے حوالے سے انتقائے وجوب کا محتمل ہے اور مغیر موصولا ہی صحیح ہوتا ہے مفصلاً صحیح نہیں ہوتا۔ اگر مقرر یہ کہے کہ میں نے مقرر سے ایک متعین مال خریدا ہے، لیکن اس پر قبضہ نہیں کیا ہے تو بالاتفاق مقرر کا قول معتبر ہوگا اس لیے قبضہ بیع کے لوازمات میں سے نہیں ہے۔ برخلاف وجوب ثمن کے اقرار کے۔

الْفَات:

﴿سَلَم﴾ سپرد کر دے۔ ﴿نَصَادِق﴾ آپس کی تصدیق۔ ﴿مَابَعْتُكَ﴾ میں نے اس کو تجھے نہیں بیچا۔ ﴿لَا يَبَالِي﴾ پرواہ نہیں کی جائے گی۔ ﴿يَتَحَالَفَان﴾ دونوں قسم اٹھائیں گے۔ ﴿عَيْنُهُ﴾ جس کو متعین کیا ہے۔ ﴿وَصَل﴾ ساتھ ملایا ہے۔ ﴿فَصَل﴾

علیحدہ ذکر کیا ہے۔ ﴿مقارنہ﴾ ساتھ لی ہوئی۔ ﴿طارنہ﴾ طاری ہونے والی، بعد میں آنے والی۔ ﴿نسیاہ﴾ اس کو بھول گئے ہوں۔ ﴿مغیر﴾ بدلا ہوا۔ ﴿صدر﴾ پہلے صادر ہوا تھا۔ ﴿اتبعت﴾ میں نے خریدا تھا۔

اقرار کے بعد سبب اقرار میں اختلاف:

اس عبارت میں ایک ہی مسئلے سے متعلق کئی صورتوں کا بیان ہے، اصل مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے یہ اقرار کیا کہ میرے ذمہ نعمان کے ایک ہزار روپے ہیں اور یہ روپے اس غلام کے ثمن کے طور پر ہیں جو میں نے اس سے خریدا تھا لیکن میں نے اس پر قبضہ نہیں کیا تھا۔ اب اگر مقرر کسی متعین غلام کی نشان دہی کرتا ہے تو مقرر کو دو اختیار ملیں گے (۱) یا تو وہ مقرر کا متعین کردہ غلام اس کے حوالے کر کے الف روپیہ لے لے (۲) یا پھر نہ غلام دے اور نہ روپیہ لے، کیوں کہ ان کی آپسی رضامندی اور آپسی اتفاق سے جو بات طے ہوگئی وہ معاینہ اور مشاہدہ کی طرح ہے تو گویا ان لوگوں نے اسی مقدار پر لین دین طے کیا ہے اس لیے جب لین دین ہوگا تبھی مقرر پر وجوب ہوگا۔ یہ پہلی صورت ہے۔ (۲) دوسری صورت یہ ہے کہ مقرر مقرر کی تصدیق کر دے اور یہ کہے کہ جس غلام کا تم نام لے رہے ہو وہ تمہارا ہی ہے، لیکن میں نے یہ غلام تم سے نہیں بیچا ہے بلکہ دوسرا غلام بیچا ہے اور اسے تمہارے سپرد بھی کر دیا ہے تو یہ اقرار معتبر ہوگا اور مقرر پر مقرر کے لیے الف دراهم واجب ہوں گے، کیوں کہ مقرر غلام کی سلامتی اور سپردگی کی صورت میں مقرر کے لیے الف کا اقرار کر رہا ہے اور مقرر بھی یہ کہہ رہا ہے کہ میں غلام اس کے حوالے کر چکا ہوں اور اس حوالے سے دونوں وجوب ثمن پر متفق ہیں اس لیے مقرر پر مقرر کے ثمن واجب ہوگا اور سبب وجوب کے مختلف ہونے کی پرواہ نہیں کی جائے گی یعنی اگرچہ مقرر کہتا ہے کہ مجھ پر فلاں غلام کے ثمن کا ہزار درہم ہے اور مقرر کہتا ہے کہ تم پر دوسرے غلام کے ثمن کا ہزار درہم ہے اور فلاں اور فلاں کے اختلاف سے اقرار اور صحت اقرار پر کوئی آنچ نہیں آئے گی۔

(۳) تیسری صورت یہ ہے کہ مقرر مقرر کے اقرار اور دعوے کو یہ کہہ کر خارج کر دے کہ ”چل ہٹ“ میں نے کبھی تجھ سے کوئی غلام نہیں بیچا ہے اور یہ تو میرا غلام ہے تو معاملہ رفع دفع ہو جائے گا اور مقرر پر کچھ نہیں واجب ہوگا کیوں کہ وہ غلام کے عوض وجوب الف کا مقرر ہے اور مقرر غلام دینے کا منکر ہے اس لیے بدون عوض مقرر پر کچھ نہیں لازم ہوگا۔ ہاں اگر مقرر العبد عبدی مابعتک کہنے کے ساتھ ساتھ یہ بھی کہہ دے کہ انما بعتک غیرہ کہ میں نے دوسرا غلام تیرے ہاتھ بیچا ہے تو اب دونوں قسم کھائیں گے یعنی مقرر قسم کھا کر کہے گا کہ بخدا تم نے سلیم نامی غلام بیچا ہے اور مقرر کہے گا کہ بخدا میں نے سلمان نامی غلام فروخت کیا ہے اس لیے کہ مقرر ایک متعین کردہ غلام کے ثراء اور اس کی تسلیم کا مدعی ہے جب کہ مقرر اس کا منکر ہے اور وہ دوسرے غلام کی بیع سے اس پر الف کا مدعی ہے اور مقرر اس کا منکر ہے تو یہاں مقرر اور مقرر دونوں ایک اعتبار سے مدعی ہیں اور ایک اعتبار سے منکر ہیں اس لیے دونوں سے قسم لی جائے گی اگر کوئی قسم سے انکار کرے گا تو اس کے خلاف اس کے ساتھی کی بات مان لی جائے گی اور اگر دونوں قسم کھالیں گے تو معاملہ خارج کر دیا جائے گا، کیوں کہ دونوں کے تحالف سے تعارض ہو جائے گا اور اذا تعارضتا تساقطا پر عمل ہوگا لیکن یہ حکم اس صورت میں ہے جب مقرر نے کسی متعین غلام کا نام لیا ہو لیکن اگر اس نے غلام کا نام لے کر اسے متعین نہیں کیا اور مطلق من ثمن عبد کہا تو اس پر ایک ہزار درہم لازم ہوں گے۔ اور مابقت کہہ کر قبضہ نہ کرنے کے حوالے سے اس کی بات معتبر نہیں ہوگی خواہ وہ مابقتہ کو من ثمن

عبد سے ملا کر کہے یا کچھ دیر رک کر منفصل کہے، کیوں کہ علی الف درہم کہہ کر پہلے وہ وجوب الف کا اقرار کر چکا ہے اور اب ماقبضہ کہہ کر اس اقرار سے رجوع کرنا چاہ رہا ہے لہذا اس کا رجوع صحیح نہیں ہوگا، اس لیے کہ ماقبضہ کہنے سے بیع میں جہالت پیدا ہوتی ہے اور بیع کی جہالت وجوب ثمن سے مانع ہے اور یہی ممانعت یہ بتا رہی کہ بعد میں مقرر کا ماقبضہ کہنا رجوع عن الإقرار ہے اس لیے وصل اور فصل دونوں حالتوں میں یہ رجوع معتبر نہیں ہوگا۔ یہ حکم اور یہ تفصیل حضرت امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں ہے۔

حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم فرماتے ہیں کہ یہاں یہ دیکھا جائے گا کہ مقرر نے جب ماقبضہ کہا تو مقرر نے اس کی تصدیق کی یا تکذیب کی؟ اگر مقرر نے تصدیق کر دی تو معاملہ پکا ہے یعنی اس کا قول درست ہے لیکن اگر مقرر نے اس کی تکذیب کر دی اور اس نے موصولاً یہ بات کہی ہو تب بھی اسی کی بات معتبر ہوگی اور اس پر کچھ نہیں لازم ہوگا اور اگر اس نے کچھ دیر رک کر یا کسی جملے یا کسی حرکت سے فصل کر کے ماقبضہ کہا تو اس کی تصدیق نہیں کی جائے گی اور اس پر الف درہم لازم ہوں گے، لیکن اگر مقرر یہ کہہ دے کہ میں نے مقرر سے غلام یا کوئی دوسرا سامان بیچا ہے لیکن مقرر نے اس پر قبضہ کر لیا ہے تو یہاں مقرر کی بات مانی جائے گی اور قبضہ ثابت نہیں ہوگا۔ کیوں کہ مقرر نے اپنے اوپر وجوب مال کا اقرار کر لیا ہے اور بیع کی صورت میں اس کا سبب بھی بیان کر دیا ہے لیکن چونکہ وہ قبضہ کرنے کا منکر ہے اور منکر کا قول معتبر ہوتا ہے تو اب اگر مقرر اس بات کی تصدیق کر بھی دے کہ ہاں میں نے مقرر سے غلام فروخت کیا ہے تو محض اس تصدیق سے قبضہ ثابت نہیں ہوگا اور نہ ہی اس سے مشتری اور مقرر پر ثمن کا وجوب مؤکد ہوگا اس لیے کہ ہو سکتا ہے شراء کے بعد بیع بائع کے قبضہ میں ہلاک ہوگئی ہو۔ اور اس صورت میں مشتری پر ثمن نہیں ہوتا۔ اس لیے وجوب ثمن اور قبضہ کے حوالے سے مقرر کا انکار معتبر ہوگا۔

اس کے برخلاف اگر مقرر سبب میں مقرر کی تکذیب کر دے اور یہ کہہ دے کہ وہ رقم تم پر فرض تھی یا تم نے میرا فلاں سامان غصب کیا تھا اس کا وہ بدل ہے اور بیع کا ثمن نہیں ہے تو اب مقرر کا یہ کہنا کہ علی الف درہم من ثمن عبد اشتريته منہ وانی ماقبضہ یعنی وانی ماقبضہ اخیر تک کی عبارت لہ علی الف درہم کے لیے مغیر ہوگی اور اس عبارت سے مقرر اپنے ذمہ واجب ہونے والے ثمن کو ٹالنے کی کوشش کرنے والا ہوگا اور مغیر اگر موصولاً ہو تو صحیح ہوتا ہے لیکن موصولاً صحیح نہیں ہوتا اسی لیے حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم نے یہاں وصل اور فصل کی صورتوں میں احکام الگ الگ بیان کیا ہے۔

ولو قال الخ اس کا حاصل یہ ہے کہا اگر کوئی شخص یہ کہے کہ میں نے زید سے ایک متعین غلام یا سامان خریدا ہے لیکن اس پر قبضہ نہیں کیا ہے تو اس کی بات معتبر ہوگی اور اس پر فوراً ثمن لازم نہیں کیا جائیگا، کیوں کہ یہ بیع کا اقرار ہے وجوب ثمن کا اقرار نہیں ہے اور یہاں مشتری کا قول یعنی إني لم أقبضه قول اول ابتعت منہ عینا کے لیے مغیر نہیں ہے اور اقرار بالبیع کے لیے قبضہ ہونا لازمی اور ضروری نہیں ہے کیوں کہ ہو سکتا ہے معاملہ بیع بشرط الخيار کا ہو اور بیع بشرط الخيار میں فی الحال نہ تو قبضہ ہوتا ہے اور نہ ہی ثمن جب کہ اقرار بوجوب الثمن میں قبضہ ضروری ہے کیوں کہ بدون قبضہ کے ثمن کا وجوب نہیں ہوتا۔ اس لیے اقرار بالبیع اور اقرار بوجوب الثمن میں فرق ہے۔

قَالَ وَكَذَا لَوْ قَالَ مِنْ ثَمَنِ خُمْرٍ أَوْ خِنْزِيرٍ وَمَعْنَى الْمَسْأَلَةِ إِذَا قَالَ لِفُلَانٍ عَلَيَّ أَلْفُ دِرْهَمٍ مِنْ ثَمَنِ الْخُمْرِ أَوْ

الْخِزْرِ لَزِمَهُ الْآلُفُ وَلَمْ يَقْبَلْ تَفْسِيرَهُ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَصَلَّ أَمْ فَصَلَ، لِأَنَّهُ رُجُوعٌ، لِأَنَّ ثَمَنَ الْخَمْرِ وَالْخِزْرِ لَا يَكُونُ وَاجِبًا وَأَوَّلُ كَلَامِهِ لِلْجُوبِ، وَقَالَا إِذَا وَصَلَ لَا يَلْزَمُهُ شَيْءٌ لِأَنَّهُ بَيْنَ بَاخِرٍ كَلَامِهِ أَنَّهُ مَا أَرَادَ بِهِ الْإِيجَابَ وَصَارَ كَمَا إِذَا قَالَ فِي آخِرِهِ إِنْ شَاءَ اللَّهُ قُلْنَا ذَلِكَ تَعْلِيلٌ، وَهَذَا إِبْطَالٌ.

ترجمہ: ایسے ہی اگر کسی نے کہا فلاں کا مجھ پر خر یا خنزیر کے ثمن سے ایک ہزار درہم ہے تو اس پر ایک ہزار درہم لازم ہوں گے اور امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ کے یہاں اس کی تفسیر مقبول نہیں ہوگی خواہ وہ موصولاً تفسیر کرے یا مفصولاً، اس لیے کہ تفسیر کرنا اقرار سے رجوع کرنا ہے کیوں کہ خر اور خنزیر کا ثمن واجب نہیں ہوتا حالاں کہ مقرر کا ابتدائی کلام وجوب کے لیے ہے۔
حضرات صاحبین رحمہم اللہ فرماتے ہیں کہ اگر اس نے موصولاً کہا تو اس پر کچھ نہیں لازم ہوگا، کیوں کہ اس نے اپنے آخری کلام سے یہ وضاحت کر دی کہ اس نے ایجاب کا ارادہ ہی نہیں کیا تھا اور یہ ایسا ہو جیسے اس نے آخر کلام میں إِنْ شَاءَ اللَّهُ کہہ دیا ہو۔ ہم کہتے ہیں کہ إِنْ شَاءَ اللَّهُ تعلیق ہے اور صورت مسئلہ میں ابطال ہے۔

اللغات:

﴿خمر﴾ شراب۔ ﴿وصل﴾ ساتھ ملا دے۔ ﴿فصل﴾ علیحدہ کر کے ذکر کرے۔ ﴿إبطال﴾ باطل کر دینا۔

وجوب حق کا ناجائز سبب کے ساتھ اقرار کرنا:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی شخص نے کہا کہ فلاں کے مجھ پر ایک ہزار درہم ہیں جو شراب یا سور کے ثمن کے ہیں تو امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ کے یہاں اس پر الف درہم لازم ہوں گے اور خواہ وہ اس کے ساتھ ماقبضہ کہے یا بعد میں کہے بہر دو صورت اس کا یہ قول معتبر نہیں ہوگا، کیوں کہ یہ رجوع عن الإقرار ہے حالاں کہ لفلان علی الخ کے ذریعے وہ اپنے اوپر الف درہم لازم کر چکا ہے اس لیے رجوع کے متعلق اس کی بات معتبر نہیں ہوگی، اور پھر خر اور خنزیر کا ثمن ذمہ میں واجب بھی نہیں ہوتا اس لیے اس حوالے سے بھی اس کا ماقبضہ کہنا معتبر نہیں ہوگا۔ حضرات صاحبین رحمہم اللہ فرماتے ہیں کہ اگر وہ ماقبضہ موصولاً کہتا ہے تب تو اس کی بات معتبر ہوگی اور اس پر الف لازم نہیں ہوگا، اس لیے کہ اگرچہ اس کا ابتدائی کلام وجوب سے تعلق رکھتا ہے، لیکن اس کا آخری کلام وجوب کے متافی ہے اور جیسے مصللاً إِنْ شَاءَ اللَّهُ کہنے کی صورت میں وجوب نہیں ہوتا اسی طرح اس صورت میں بھی مقرر پر الف درہم واجب نہیں ہوں گے۔ لیکن امام اعظم کی طرف سے ان حضرات کو دو ٹوک جواب یہ ہے کہ صورت مسئلہ کو إِنْ شَاءَ اللَّهُ والی صورت پر قیاس کرنا صحیح نہیں ہے، کیوں کہ إِنْ شَاءَ اللَّهُ والی صورت میں تعلیق ہوتی ہے اور تعلیق کو بیان لاحق ہو سکتا ہے جب کہ صورت مسئلہ میں تفسیر اور بیان ابطال اور رجوع ہوگا اور اقرار میں رجوع صحیح نہیں ہوگا۔

وَلَوْ قَالَ لَهُ عَلَى أَلْفٍ دِرْهَمٍ مِنْ ثَمَنِ مَتَاعٍ أَوْ قَالَ أَفْرَضْتَنِي أَلْفَ دِرْهَمٍ ثُمَّ قَالَ هِيَ زَيْوْفٌ أَوْ بَنَهْرَجَةٌ وَقَالَ الْمَقْرُّ لَهُ حَيَادٌ لَزِمَهُ الْحَيَادُ فِي قَوْلِ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَقَالَا إِنْ قَالَ مَوْصُولًا لَا يَصَدَّقُ وَإِنْ قَالَ مَفْصُولًا

لَا یُصَدَّقُ، وَعَلَىٰ هَذَا الْخِلَافِ إِذَا قَالَ هِيَ سَتَوْقَةٌ أَوْ رَصَاصٌ، وَعَلَىٰ هَذَا إِذَا قَالَ إِلَّا أَنَّهَا زُيُوفٌ، وَعَلَىٰ هَذَا إِذَا قَالَ لِفُلَانٍ عَلَيَّ أَلْفٌ دِرْهَمٍ زُيُوفٌ مِنْ ثَمَنِ مَنَاعٍ، لَهُمَا أَنَّهُ بَيَانٌ مُّغَيَّرٌ فَيَصِحُّ بِشَرْطِ الْوَصْلِ كَالشَّرْطِ وَالِاسْتِثْنَاءِ، وَهَذَا لِأَنَّ اسْمَ الدَّرَاهِمِ يَحْتَمِلُ الزُّيُوفَ بِحَقِيقَتِهِ وَالسَّتَوْقَةَ بِمَجَازِهِ إِلَّا أَنَّ مُطْلَقَهُ يَنْصَرِفُ إِلَى الْجِيَادِ فَكَانَ بَيَانًا مُّغَيَّرًا مِنْ هَذَا الْوَجْهِ وَصَارَ كَمَا إِذَا قَالَ إِلَّا أَنَّهَا وَزْنٌ خَمْسَةٌ، وَلِأَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ أَنَّ هَذَا رَجُوعٌ، لِأَنَّ مُطْلَقَ الْعَقْدِ يَقْتَضِي وَصْفَ السَّلَامَةِ عَنِ الْعَيْبِ وَالزِّيَافَةِ عَيْبٌ وَدَعْوَى الْعَيْبِ رَجُوعٌ عَنْ بَعْضٍ مُّوجِبِهِ وَصَارَ كَمَا إِذَا قَالَ بَعْتُكَ مَعِيًّا وَقَالَ الْمُشْتَرِي بَعْتَنِي سَلِيمًا فَالْقَوْلُ لِلْمُشْتَرِي لِمَا بَيَّنَّا. وَالسَّتَوْقَةُ لَيْسَتْ مِنَ الْأَثْمَانِ وَالْبَيْعُ يَرُدُّ عَلَى الثَّمَنِ فَكَانَ رَجُوعًا، وَقَوْلُهُ إِلَّا أَنَّهَا وَزْنٌ خَمْسَةٌ يَصِحُّ اسْتِثْنَاءً، لِأَنَّهُ مَقْدَارٌ، بِخِلَافِ الْجَوْدَةِ، لِأَنَّ اسْتِثْنَاءَ الْوَصْفِ لَا يَجُوزُ كَالِاسْتِثْنَاءِ الْبِنَاءِ فِي الدَّارِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا قَالَ عَلَيَّ كُرٌّ حِنْطَةٍ مِنْ ثَمَنِ عَبْدٍ إِلَّا أَنَّهَا رَذِيَّةٌ، لِأَنَّ الرِّذَاءَ نَوْعٌ لَا عَيْبَ فَمُطْلَقُ الْعَقْدِ لَا يَقْتَضِي الْأَسْلَامَةَ عَنْهَا، وَعَنْ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ فِي غَيْرِ رِوَايَةِ الْأُصُولِ أَنَّهُ يُصَدَّقُ فِي الزُّيُوفِ إِذَا وَصَلَ، لِأَنَّ الْقَرْضَ يُوجِبُ رَدَّ مِثْلِ الْمَقْبُوضِ وَقَدْ يَكُونُ زَيْنًا كَمَا فِي الْغَضَبِ، وَوَجْهُ الظَّاهِرِ أَنَّ التَّعَامُلَ بِالْجِيَادِ فَانْصَرَفَ مُطْلَقُهُ إِلَيْهَا وَلَوْ قَالَ لِفُلَانٍ عَلَيَّ أَلْفٌ دِرْهَمٍ زُيُوفٌ وَلَمْ يَذْكُرِ الْبَيْعَ وَالْقَرْضَ قِيلَ يُصَدَّقُ بِالْإِجْمَاعِ، لِأَنَّ اسْمَ الدَّرَاهِمِ يَتَنَاوَلُهَا وَقِيلَ لَا يُصَدَّقُ، لِأَنَّ مُطْلَقَ الْإِقْرَارِ يَنْصَرِفُ إِلَى الْعُقُودِ لِتَعَيُّنِهَا مَشْرُوعَةً لَا إِلَى اسْتِهْلَاكِ الْمُحَرَّمِ.

ترجمہ: اگر کہا کہ فلاں کے مجھ پر ایک ہزار درہم ہیں جو سامان کا ثمن ہیں یا یہ کہا تم نے مجھے ایک ہزار درہم قرض دیا تھا پھر کہتا ہے کہ وہ کھوٹے تھے یا بازار میں ان کا چلن بند ہو گیا تھا (تب دیا تھا) اور مقررہ کہتا ہے وہ عمدہ تھے تو امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ کے یہاں اس پر عمدہ دراہم لازم ہوں گے۔ حضرات صاحبین رحمہم فرماتے ہیں کہ اگر مقرر نے موصولاً یہ کہا ہو تو اس کی تصدیق کی جائے گی۔ اور اگر مفصولاً کہا تو تصدیق نہیں کی جائے گی۔ اسی اختلاف پر ہے جب اس نے کہا وہ ستوقہ ہیں یا رصاص ہیں۔ اسی اختلاف پر ہے جب اس نے کہا لیکن وہ زیوف ہیں۔ ایسے ہی جب کہا فلاں کے مجھ پر ایک ہزار کھوٹے دراہم ہیں۔ جو سامان کا ثمن ہے۔ حضرات صاحبین رحمہم کی دلیل یہ ہے کہ مقرر کا بعد والا قول بیانِ مغیر ہے لہذا وصل کی شرط کے ساتھ یہ درست ہوگا جیسے شرط اور استثناء شرط وصل کے ساتھ درست ہیں۔ یہ اس وجہ سے ہے کہ لفظ دراہم حقیقتاً ساتھ زیوف کا احتمال رکھتا ہے اور مجازاً ستوقہ کا احتمال رکھتا ہے لیکن مطلق لفظ دراہم جیاد کی طرف راجع ہوتا ہے، لہذا اس اعتبار سے اس کا آخری قول بیانِ مغیر ہوگا اور یہ ایسا ہو گیا جیسے اس نے کہا فلاں کے

خمسة کہا ہو۔

حضرت امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کی دلیل یہ ہے کہ یہ رجوع ہے کیوں کہ عقد مطلق عیب سے سلامتی کا مقتضی ہوتا ہے اور زیادہ ہونا ایک عیب ہے اور عیب کا دعویٰ کرنا بعض موجب عقد سے رجوع کرنا ہے یہ ایسا ہو گیا جیسے وہ یہ کہے میں نے اسے تمہارے ہاتھ عیب دار بیچا تھا اور مشتری کہے تم نے صحیح سالم بیچا تھا تو مشتری کا قول معتبر ہوگا اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں۔

اور ستوتہ ثمن نہیں ہیں جب کہ بیع ثمن ہی پر وارد ہوتی ہے لہذا یہ رجوع ہوگا۔ اور مقرر کا قول! لاناھما وزن خمسة استثناء بن سکتا ہے، کیوں کہ وزن خمسة بھی دراہم کی ایک مقدار ہے۔ برخلاف جودت کے اس لیے کہ وصف کا استثناء درست نہیں ہے جیسے گھر سے عمارت کا استثناء کرنا۔ اس کے برخلاف اگر مقرر نے یہ کہا مجھ پر غلام کے ثمن کا ایک کر گندم ہے لیکن وہ ردی ہے، کیوں کہ رداءت ایک قسم ہے، عیب نہیں ہے، لہذا مطلق عقد رداءت سے سلامتی کا مقتضی نہیں ہوگا، غیر ظاہر الروایہ میں حضرت امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ سے یہ مروی ہے کہ اگر مقرر مصلیٰ کہتا ہے تو زیوف کے متعلق اس کی تصدیق کی جائیگی۔ اس لیے کہ قرض مثل مقبوض کی واپسی کا موجب ہے حالاں کہ مقبوض کبھی زیوف بھی ہوتا ہے جیسے غصب میں ہوتا ہے، ظاہر الروایہ کی دلیل یہ ہے کہ عموماً لین دین کھرے درہموں کا ہی ہوتا ہے لہذا مطلق دراہم زیادہ کی طرف راجع ہوں گے۔

اگر کہا فلاں کے مجھ پر ایک ہزار کھوٹے دراہم ہیں اور اس نے بیع اور قرض کا تذکرہ نہیں کیا تو ایک قول یہ ہے کہ بالاتفاق اس کی تصدیق کی جائے گی، اس لیے کہ لفظ دراہم زیوف کو بھی شامل ہے۔ دوسرا قول یہ ہے کہ تصدیق نہیں کی جائے گی اس لیے کہ مطلق اقرار عقود کی طرف راجع ہوتا ہے، کیوں کہ عقود مشروع ہیں لہذا اسے حرام کام کی طرف منسوب نہیں کیا جائے گا۔

اللغات:

﴿زیوف﴾ کھوٹے۔ ﴿تبہرجہ﴾ غیر رائج الوقت، واپس لے لی گئی کرنسی۔ ﴿جیاد﴾ عمدہ، کھرے، واحد: جید۔ ﴿ستوق﴾ بالکل کھوٹا درہم، جس کی کوئی قیمت نہ ہو۔ ﴿رصاص﴾ سکے کی دھات کا، جستی، سیسہ۔ ﴿مغیر﴾ بدلا ہوا، تبدیل شدہ۔ ﴿معیب﴾ عیب دار۔ ﴿سليم﴾ بے عیب، صحیح سالم۔ ﴿کڑ﴾ ایک پیانہ جو ساٹھ قفیز یا ۹۶۰ کلوگرام کا ہوتا ہے۔ ﴿یتناولھا﴾ اس کو شامل ہے۔

اقرار کے بعد شے کی کوئی صفت یا قید بیان کرنا:

عبارت میں ایک ہی مسئلے سے متعلق کئی صورتیں بیان کی گئی ہیں۔ مسئلہ یہ ہے کہ ایک شخص نے اقرار کیا کہ فلاں کے مجھ پر ایک ہزار درہم ہیں اور یہ دراہم اس سامان کے ثمن کے طور پر ہیں جو میں نے اس سے لیا تھا یا یہ کہا کہ فلاں نے مجھے ایک ہزار دراہم قرضہ دیا تھا پھر کہتا ہے کہ وہ کھوٹے تھے یا تاجروں نے ان کا لین دین بند کر رکھا تھا تب مجھے دیا تھا جب کہ مقرر کہتا ہے کہ وہ دراہم عمدہ تھے تو امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں مقرر کی بات نہیں مانی جائے گی اور اس مقرر پر عمدہ دراہم لازم ہوں گے خواہ مقرر نے ہی زیوف یا ہی بھرجہ کو علیٰ ألف الخ کے ساتھ بیان کیا ہو یا فصل کر کے کہا ہو۔ جب کہ حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم کے یہاں وصل اور فصل میں فرق ہے چنانچہ اگر مقرر موصولاً کہتا ہے تب تو اس کی بات معتبر ہوگی اور اس پر کچھ نہیں لازم ہوگا، امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ اور حضرات صاحبین

عَنْ اَبِي هُرَيْرَةَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ قَالَ سَمِعْتُ رَسُولَ اللَّهِ ﷺ يَقُولُ: «مَنْ زَوَّفَ زَوْفًا فَهُوَ كَمَنْ زَوَّفَ زَوْفًا» يَدْرَاهُ مَا هُوَ؟ قَالَ: «مَنْ زَوَّفَ زَوْفًا فَهُوَ كَمَنْ زَوَّفَ زَوْفًا» يَدْرَاهُ مَا هُوَ؟ قَالَ: «مَنْ زَوَّفَ زَوْفًا فَهُوَ كَمَنْ زَوَّفَ زَوْفًا» يَدْرَاهُ مَا هُوَ؟ قَالَ: «مَنْ زَوَّفَ زَوْفًا فَهُوَ كَمَنْ زَوَّفَ زَوْفًا» يَدْرَاهُ مَا هُوَ؟

حضرات صاحبین رحمہ اللہ کی دلیل یہ ہے کہ مقرر کا لہ علی الف درهم کے بعد ہی زیوف وغیرہ کہنا مغیر اور بیان تغیر ہے اور مغیر کے متعلق ہمارا ضابطہ یہ ہے کہ بصورت وصل درست ہے جیسے شرط اور استثناء میں بھی ہمارا ضابطہ یہی ہے کہ بصورت وصل یہ درست ہیں اسی طرح یہ مغیر بھی موصولاً درست ہے مفصولاً درست نہیں ہے۔

وهذا لأن الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ صورت مسئلہ میں ہی زیوف کو مغیر کہنے کی وجہ یہ ہے کہ لفظ دراہم اپنی حقیقت کے اعتبار سے دراہم زیوف کو بھی شامل ہے اور ستوقہ کو مجازاً شامل ہے، لیکن چونکہ یہاں مقرر نے مطلق دراہم کا اقرار کیا ہے اور مطلق إذا اطلق يراد به الفرد الكامل والے ضابطے کے تحت دراہم جیاد کو شامل ہوتا ہے، لہذا مغیر کے آنے سے پہلے تو مقرر پر دراہم جیاد ہی لازم تھے، لیکن مغیر نے اسے تبدیل کر دیا اور اب جیاد کی جگہ اس پر زیوف واجب ہوں گے۔ اس کی مثال ایسی ہے جیسے مطلق دراہم سے وزن سب سے والے دراہم مراد ہوتے ہیں لیکن اگر مقرر وزن خمسہ کی صراحت کر دے تو ظاہر ہے کہ اس پر یہی دراہم واجب ہوں گے۔

ولأبي حنيفة رحمه الله الخ حضرت امام اعظم رحمہ اللہ کی دلیل یہ ہے کہ اقرار کرنے کے بعد مقرر کا ہی زیوف وغیرہ کرنا رجوع عن الاقرار ہے کیوں کہ عقد مطلق ہے اور مطلق عقد اس بات کا متقاضی ہوتا ہے کہ بیع اور ثمن دونوں عیب سے پاک ہوں اور وصف سلامتی کے ساتھ متصف ہوں اور دراہم کا کھوٹا ہونا ایک عیب ہے اور چونکہ مقرر اس عیب کا مدعی ہے اس لیے گویا وہ اصل عقد کے تقاضے سے بالفاظ دیگر عقد ہی پھرنا چاہتا ہے، لہذا اس کا یہ دعویٰ مقبول نہیں ہوگا، اس کی مثال ایسی ہے جیسے کوئی بائع یہ کہے میں نے تم سے فلاں چیز عیب دار فروخت کی ہے اور مشتری کہے کہ میں نے تو صحیح سالم خریدا ہے تو اس صورت میں بھی مشتری ہی کا قول معتبر ہوگا، کیوں کہ بیع کا عیب سے صحیح سالم ہونا اصل ہے۔

رہا مسئلہ ستوقہ دراہم کا تو ستوقہ کی حالت نہرہ سے بھی بدتر ہے اور یہ کسی بھی حال میں ثمن نہیں بن سکتا اس لیے ستوقہ کا دعویٰ رجوع عن الاقرار ہوگا لہذا یہ بھی صحیح نہیں ہوگا، اور وزن خمسہ سے جو استثناء کیا گیا ہے وہ اس حوالے سے صحیح ہے کہ یہ استثناء ہے بیان نہیں ہے جب کہ ہماری گفتگو بیان اور مغیر سے متعلق ہے لہذا اسے مغیر کی تائید میں پیش کرنا صحیح نہیں ہے۔ لیکن جودت اور عمدگی ایک وصف ہے اور وصف کا استثناء درست نہیں ہے جیسے دار سے عمارت کا استثناء صحیح نہیں ہے۔ اور رداءت کو لے کر اعتراض کرنا صحیح نہیں ہے، کیوں کہ رداءت ایک نوع ہے عیب نہیں ہے اور مطلق عقد رداءت سے سلامتی کا متقاضی نہیں ہوتا اس لیے اگر کوئی شخص علی کمر حنطة من ثمن عبد کہنے کے بعد إلا أنها ردية کہتا ہے تو یہ درست ہے۔

وعند أبي حنيفة رحمه الله الخ فرماتے ہیں کہ امام اعظم رحمہ اللہ سے غیر ظاہر الروایہ میں ایک قول یہ مروی ہے کہ قرض کی صورت میں اگر مقرر موصولاً انہا زیوف کہتا ہے تو اس کی تصدیق کر لی جائے گی اور اس پر زیوف یعنی کھوٹے دراہم ہی واجب ہوں گے، کیوں کہ قرض میں جیسا لیا جاتا ہے ویسا ہی واپس کرنا پڑتا ہے اور یہ ممکن ہے کہ لینے والے نے کھوٹے دراہم ہی لیا ہو لہذا وہ

کھوٹے ہی واپس کرے گا۔ جیسے غصب میں ہوتا ہے کہ مغضوب کبھی کھوٹا ہوتا ہے تو غاصب پر کھوٹے دراہم ہی کی واپسی لازم ہوتی ہے۔ اس کے بالمقابل ظاہر الروایہ کی دلیل یہ ہے کہ عموماً کھرے اور عمدہ دراہم ہی کا لین دین ہوتا ہے لہذا مطلق دراہم سے عمدہ دراہم ہی مراد ہوں گے۔

ولو قال الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر کسی نے مطلق کہا فلان علی ألف درهم زیوف لیکن بیع اور قرض کا حوالہ نہیں دیا تو ایک قول یہ ہے کہ اگر زیوف موصلاً کہا ہے تو بالاتفاق مقرر کی تصدیق ہوگی، کیونکہ لفظ دراہم دراہم زیوف کو بھی شامل ہے دوسرا قول یہ ہے کہ اس کی تصدیق نہیں کی جائے گی، کیونکہ عقد مطلق عقود کی طرف منسوب ہوتا ہے لہذا اس اقرار کو بھی کسی عقد کی طرف منسوب کریں گے اس لیے کہ عقود شروع ہیں اور یہ سمجھا جائے گا کہ مقرر نے اپنے ذمہ وجوب دراہم کا سبب تجارت بیان کیا ہے اور اسے غصب اور حرام طریقے سے لزوم مال کی طرف منسوب نہیں کریں گے۔

وَلَوْ قَالَ اِغْتَصَبْتُ مِنْهُ اَلْفًا اَوْ قَالَ اَوْدَعْنِي ثُمَّ قَالَ هِيَ زَيُوفٌ اَوْ بَنَهَرِجَةً صَدَقَ وَصَلَ اَمْ فَصَلَ، لِأَنَّ الْإِنْسَانَ يَغْصِبُ مَا يَجِدُ وَيُودِعُ مَا يَمْلِكُ فَلَا مُقْتَضَى لَهُ فِي الْحَبَايِدِ وَلَا تَعَامُلُ فَيَكُونُ بَيَانُ النَّوْعِ فَيَصِحُّ وَإِنْ فَصَلَ، وَلِهَذَا لَوْ جَاءَ رَادُّ الْمَغْصُوبِ وَالْوَدِيعَةِ بِالْمَعِيبِ كَانَ الْقَوْلُ قَوْلَهُ، وَعَنْ أَبِي يُونُسَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ أَنَّهُ لَا يَصْدَقُ فِيهِ مَفْضُولًا لَا اِغْتِبَارًا بِالْقَرْضِ إِذَا الْقَبْضُ فِيهِمَا هُوَ الْمُوجِبُ لِلضَّمَانِ، وَلَوْ قَالَ هِيَ سَتُوقَةٌ اَوْ رِصَاصٌ بَعْدَ مَا أَقَرَّ بِالْغَصَبِ وَالْوَدِيعَةِ وَوَصَلَ صَدَقَ وَإِنْ فَصَلَ لَمْ يَصْدَقْ لِأَنَّ السُّتُوقَةَ لَيْسَتْ مِنْ جِنْسِ الدَّرَاهِمِ لَكِنْ الْإِسْمُ يَتَنَاوَلُهَا مَجَازًا فَكَانَ بَيَانًا مُغَيَّرًا فَلَا بُدَّ مِنَ الْوَصْلِ، وَإِنْ قَالَ فِي هَذَا كَلِمَةُ اَلْفَا ثُمَّ قَالَ إِلَّا أَنَّهُ يَنْقُصُ كَذَا لَمْ يَصْدَقْ، وَإِنْ وَصَلَ صَدَقَ، لِأَنَّ هَذَا اسْتِثْنَاءُ الْمِقْدَارِ، وَالْإِسْتِثْنَاءُ يَصِحُّ مَوْضُولًا، بِخِلَافِ الزِّيَافَةِ، لِأَنَّهَا وَصْفٌ، وَاسْتِثْنَاءُ الْأَوْصَافِ لَا يَصِحُّ، وَاللَّفْظُ يَتَنَاوَلُ الْمِقْدَارَ دُونَ الْوَصْفِ وَهُوَ تَصَرُّفٌ لَفْظِيٍّ كَمَا بَيَّنَّا، وَلَوْ كَانَ الْفَصْلُ ضَرُورَةً انْقِطَاعِ الْكَلَامِ بِانْقِطَاعِ نَفْسِهِ فَهُوَ وَاصِلٌ لِعَدَمِ امْكَانِ الْإِحْتِرَازِ عَنْهُ.

ترجمہ: اگر کسی نے کہا میں نے فلاں کا ایک ہزار درہم غصب کیا ہے یا کہا فلاں نے میرے پاس الف درہم ودیعت رکھا ہے پھر کہا وہ کھوٹے ہیں یا نہر جہ ہیں تو اس کی تصدیق کر لی جائے گی خواہ وہ موصلاً کہے یا مفصلاً کہے، کیونکہ انسان جو پاتا ہے اسے غصب کر لیتا ہے اور جس چیز کا مالک ہوتا ہے اسے ودیعت رکھ دیتا ہے لہذا امانت اور غصب والے دراہم کا کھرا ہونا ضروری نہیں ہے اور ان چیزوں میں کھرے دراہم کا تعامل بھی نہیں ہے، لہذا مقرر کا بیان نوع ہوگا اس لیے صحیح ہوگا اگرچہ مفصلاً بیان کرے۔ اسی وجہ سے اگر مغضوب اور ودیعت کو واپس کرنے والا عیب دار دراہم لے کر آئے تو اسی کا قول معتبر ہوگا۔ امام ابو یوسف رحمہ اللہ سے مروی ہے کہ مفصلاً کہنے کی صورت میں اس کی تصدیق نہیں کی جائے گی قرض پر اعتبار کرتے ہوئے، کیونکہ غصب اور قرض میں قبضہ ہی موجب ضمان ہے۔ اور اگر مقرر نے غصب اور ودیعت کا اقرار کرنے کے بعد موصلاً اس نے کہا وہ ستوقہ تھے تو تصدیق کر لی جائے گی لیکن اگر

فصل کر کے کہا تو تصدیق نہیں کی جائے گی، کیوں کہ ستوقہ درہم کی جنس سے نہیں ہیں لیکن لفظ اسم مجازاً اسے شامل ہے، لہذا یہ بیان مغیر ہوگا، اس لیے مقبول ہونے کے لیے وصل ضروری ہے۔

اور اگر مقرر نے تمام صورتوں میں کہا ایک ہزار ہیں پھر کہتا ہے، لیکن الف سے کچھ کم ہے تو اس کی تصدیق نہیں کی جائے گی اور اگر موصولاً کہے گا تو تصدیق کر لی جائے گی، اس لیے کہ یہ مقدار کا استثناء ہے اور استثناء موصولاً صحیح ہوتا ہے۔

برخلاف زیافت کے، کیوں کہ وہ وصف ہے اور اوصاف کا استثناء صحیح نہیں ہے اور لفظ الف مقدار کو شامل ہوتا ہے نہ کہ وصف کو اور یہ لفظی تصرف ہے جیسا کہ ہم بیان کر چکے ہیں اور اگر انقطاع کلام کی ضرورت کے تحت فصل ہو کہ اس کی سانس رک گئی ہو تو اسے واصل کہا جائے گا، کیوں کہ اس سے بچنا ممکن نہیں ہے۔

اللغات:

﴿زیوف﴾ کھوٹے۔ ﴿بہرجة﴾ غیر رائج الوقت۔ ﴿معیب﴾ عیب دار۔ ﴿احتراز﴾ پرہیز، احتیاط۔

مذکورہ بالا صورت میں غصب یا امانت کا اقرار کرنا:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے اقرار کیا کہ میں نے فلاں کا ایک ہزار درہم غصب کیا ہے یا یہ کہا کہ فلاں نے میرے پاس ایک ہزار درہم ودیعت رکھا ہے اور پھر کہتا ہے کہ وہ درہم کھوٹے ہیں یا نہر جہ ہیں تو مقرر کی بات معتبر ہوگی خواہ موصولاً کہے یا مفصولاً کہے بہر دو صورت اس کی بات معتبر ہوگی کیوں کہ چور اور غاصب جو کچھ پاتے ہیں اسے غصب کر لیتے ہیں اور جب ودیعت کا معاملہ ہوتا ہے تو جو کچھ موجود رہتا ہے اسے انسان ودیعت کر دیتا ہے اور اس میں کھرے کھوٹے کی تحقیق نہیں کرتا اور عموماً غصب وغیرہ میں کھرے درہم کا تعامل بھی نہیں ہے، اس لیے مقرر کا ہی زیوف کہنا بیان نوع ہوگا اور یہ بیان صحیح ہوگا خواہ موصولاً ہو یا مفصولاً۔ امام ابو یوسف رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ اگر مقرر فصل کر کے ہی زیوف کہتا ہے تو اس کی تصدیق نہیں کی جائے گی جیسے قرض میں مفصولاً تصدیق نہیں کی جاتی، کیوں کہ غصب اور قرض دونوں میں قبضہ ہی موجب ضمان ہوتا ہے یعنی غصب کو قرض پر قیاس کرنے کی وجہ قبضہ ہی ہے۔ ولو قال ہی ستوقہ الخ واضح ہے۔

وإن قال الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر مقرر نے ان تمام صورتوں میں صرف الف کا اقرار کیا مثلاً یوں کہا فلاں علی ألف درہم یا کہا أو دعنی ألف درہم یا کہا أقرضتني ألف درہم یا کہا غصبت ألف درہم اور اس پر کسی چیز کا اضافہ نہیں کیا البتہ اخیر میں یہ ٹکڑا لگا دیا لاناہ ینقص کہ میں نے ہزار درہم غصب تو کیا ہے لیکن وہ ہزار سے کم ہیں تو اگر اس نے مفصولاً یہ کہا ہے تو اس کی تصدیق نہیں کی جائے گی لیکن اگر موصولاً کہا ہے تو اس کی تصدیق کر لی جائے گی، کیوں کہ لاناہ ینقص مقدار کا استثناء ہے اور استثناء کے متعلق اچھی طرح آپ جانتے ہیں کہ یہ موصولاً ہی صحیح ہوتا ہے۔ ہاں اگر مقرر لاناہ ینقص کہتا تو صحیح نہ ہوتا، کیوں کہ زیافت درہم کا وصف ہے اور وصف کا استثناء درست نہیں ہے۔ نیز مستثنیٰ منہ یعنی ألف درہم مقدار ہی کو شامل ہے وصف کو شامل نہیں ہے اور چونکہ استثناء سے مفوظ ہی میں تصرف ہوتا ہے لہذا جس چیز کو لفظ یعنی مستثنیٰ منہ شامل ہوگا اسی کا استثناء درست ہوگا اور جسے لفظ شامل نہیں ہوگا اس کا استثناء بھی صحیح نہیں ہوگا۔

وَمَنْ أَقَرَّ بِغَضَبٍ ثَوْبٍ ثُمَّ جَاءَ بِثَوْبٍ مَعِيْبٍ فَأَقُولُ قَوْلَهُ، لَأَنَّ الْغَضَبَ لَا يَخْتَصُّ بِالسَّلِيمِ، وَمَنْ قَالَ لِأَخْرَ أَخَذْتُ مِنْكَ أَلْفَ دِرْهَمٍ وَدِيعَةٌ فَهَلَكْتُ فَقَالَ لَا بَلْ أَخَذْتُهَا غَضَبًا فَهُوَ ضَامِنٌ، وَإِنْ قَالَ أَعْطَيْتَهَا وَدِيعَةٌ فَقَالَ لَا بَلْ غَضَبْتُهَا لَمْ يَضْمَنْ، وَالْفَرْقُ أَنَّ فِي الْفَضْلِ الْأَوَّلِ أَقَرَّ بِسَبَبِ الضَّمَانِ وَهُوَ الْأَخْذُ ثُمَّ أَدْعَى مَا يَبْرِئُهُ وَهُوَ الْإِذْنُ وَالْأَخْرَ يُنْكِرُهُ فَيَكُونُ الْقَوْلُ لَهُ مَعَ الْيَمِينِ، وَفِي الثَّانِي أَضَافَ الْفِعْلَ إِلَى غَيْرِهِ وَذَلِكَ يَدْعِي عَلَيْهِ سَبَبِ الضَّمَانِ وَهُوَ الْغَضَبُ فَكَانَ الْقَوْلُ لِمُنْكَرِهِ مَعَ الْيَمِينِ، وَالْقَبْضُ فِي هَذَا كَالْإِعْطَاءِ، فَإِنْ قَالَ قَائِلُ الْإِعْطَاءِ وَالِدْفَعُ إِلَيْهِ لَا يَكُونُ إِلَّا بِقَبْضِهِ فَقَوْلُ قَدْ يَكُونُ بِالتَّخْلِيَةِ وَالْوَضْعِ بَيْنَ يَدَيْهِ وَلَوْ اقْتَضَى ذَلِكَ فَالْمُقْتَضَى ثَابِتٌ صَرُورَةً فَلَا يَبْطُحُ فِي انْعِقَادِ سَبَبِ الضَّمَانِ، وَهَذَا بِخِلَافِ مَا إِذَا قَالَ أَخَذْتُهَا مِنْكَ وَدِيعَةٌ وَقَالَ الْآخَرُ لَا بَلْ قَرْضًا حَيْثُ يَكُونُ الْقَوْلُ لِلْمُقَرَّرِ وَإِنْ أَقَرَّ بِالْأَخْذِ، لِأَنَّهُمَا تَوَافَقَا هُنَاكَ عَلَى أَنَّ الْأَخْذَ كَانَ بِالْإِذْنِ إِلَّا أَنَّ الْمُقَرَّرَ لَهُ يَدْعِي سَبَبِ الضَّمَانِ وَهُوَ الْقَرْضُ وَالْآخَرُ يُنْكِرُهُ فَافْتَرَقَا.

ترجمہ: اگر کسی شخص نے کوئی کپڑا غصب کرنے کا اقرار کیا پھر عیب دار کپڑا لے کر حاضر ہوا تو اسی کا قول معتبر ہوگا، کیوں کہ غصب کرنا صحیح سالم کپڑے کے ساتھ خاص نہیں ہے۔ جس نے دوسرے سے کہا میں نے تم سے ایک ہزار درہم بطور ودیعت لیا تھا اور وہ ہلاک ہو گئے دوسرے نے کہا نہیں بلکہ تم نے انھیں غصب کر کے لیا تھا تو مقرضاً من ہوگا۔ اور اگر مقر نے کہا تم نے ہزار درہم بطور ودیعت مجھے دیا تھا، مقر لہ نے کہا نہیں بلکہ تم نے وہ درہم غصب کیے تھے تو مقرضاً من نہیں ہوگا۔ اور ان دونوں میں فرق یہ ہے کہ پہلی صورت میں مقر نے سبب ضمان کا اقرار کیا ہے اور وہ لینا ہے پھر مقر ایسی چیز کا دعویٰ کر رہا ہے جو اسے ضمان سے بری کر دے اور دوسرا (یعنی مقر لہ) اس کا منکر ہے تو یمین کے ساتھ مقر لہ کا قول معتبر ہوگا۔ اور دوسری صورت میں مقر نے فعل کو مقر لہ کی طرف منسوب کر دیا ہے اور مقر لہ اس پر سبب ضمان کا دعویٰ کر رہا ہے اور وہ غصب ہے تو یمین کے ساتھ منکر غصب کا قول معتبر ہوگا اور اس سلسلے میں قبضہ کرنا لینے کے درجے میں ہے اور دینا عطاء کرنے کی طرح ہے۔ اب اگر کوئی کہے کہ مقر کو دینا اور عطاء کرنا اس کے قبضہ کے بغیر نہیں ہوگا تو ہم جواباً کہیں گے کہ دفع اور اعطاء کبھی تخلیہ کرنے اور مقر کے سامنے رکھنے سے بھی ہو جائیں گے اور اگر دفع اور اعطاء قبضہ کے متقاضی ہی ہیں تو قبضہ ضرورتاً ثابت ہے، اس لیے سبب ضمان کے انعقاد میں یہ مقتضی ثابت نہیں ہوگا۔

یہ اس صورت کے برخلاف ہے جب مقر نے کہا کہ میں نے تجھ سے بطور ودیعت الف درہم لیے تھے اور دوسرے نے (مقر لہ نے) کہا نہیں بلکہ تم نے بطور قرض لیا تھا تو مقر کا قول معتبر ہوگا اگرچہ وہ لینے کا اقرار کر رہا ہے، کیوں کہ دونوں یہاں اس بات پر متفق ہو گئے ہیں کہ اخذ اجازت سے تھا، الا یہ کہ مقر لہ سبب ضمان کا مدعی ہے اور وہ قرض ہے اور دوسرا مقر اس کا منکر ہے اس لیے یہ دونوں مسئلے جدا جدا ہو گئے۔

اللَّغَاتُ:

﴿معيب﴾ عیب دار۔ ﴿سليم﴾ بے عیب، صحیح سالم۔ ﴿ضمان﴾ ذمہ داری، ضمانت، جرمانہ، تاوان۔ ﴿مايسر ثه﴾ جو اس کو بری کر دے۔ ﴿اذن﴾ اجازت۔

مطلق اقرار کے بعد کسی خاص قید والی چیز پیش کرنا:

ومن أقر بغصب ثوبٍ تو واضح ہے۔ دوسرا مسئلہ یہ ہے کہ ایک شخص نے دوسرے سے کہا میں نے تم سے بطور ودیعت ایک ہزار دراہم لیا تھا اور وہ ہلاک ہو گئے اور دوسرا یعنی مقر لہ کہتا ہے کہ تم نے بطور غصب لیا تھا تو قسم کے ساتھ مقر لہ کی بات معتبر ہوگی اور وہ اس کے لیے الف دراہم کا ضامن ہوگا، کیوں کہ مقر نے پہلے أخذت منك کہہ کر سبب ضمان کا دعویٰ کیا ہے اور پھر ودیعت کہہ کر ضمان سے بری ہونے کا مدعی ہے جب کہ مقر لہ اس کا منکر ہے لہذا قسم کے ساتھ اس کی بات معتبر ہوگی۔ اس کے برخلاف اگر مقر یہ کہتا ہے کہ تم نے مجھے الف دراہم بطور ودیعت دیا تھا اور مقر لہ کہتا ہے کہ تم نے غصب کیا تھا تو یہاں مقر کی بات معتبر ہوگی کیوں کہ یہاں مقر نے بعل یعنی دراہم کے لین دین کا معاملہ مقر لہ کی طرف منسوب کر دیا ہے اور مقر لہ اسے تسلیم کر کے اس پر سبب ضمان کا مدعی ہے جب کہ مقر اس کا منکر ہے، لہذا یمین کے ساتھ مقر کی بات معتبر ہوگی۔ یعنی دونوں صورتوں میں جو منکر ہے اسی کی بات معتبر ہے۔

والقبض الخ فرماتے ہیں کہ جو حکم لینے کا ہے وہی قبضہ کرنے کا ہے اور جو حکم اعطاء کا ہے وہی دفع کا ہے یعنی قبضہ کہنے کی صورت میں مقر ضامن ہوگا اور دفع تھا بلکہ کہنے کی صورت میں مقر ضامن نہیں ہوگا۔ اب اگر کوئی شخص اعتراض کرے کہ اعطاء اور دفع میں کوئی فرق نہیں ہے، کیوں کہ مقر کو دینا اور عطاء کرنا اس کے قبضہ کے بغیر تام نہیں ہوگا اور اس طرح دفع اور اعطاء کی صورت میں بھی اس پر ضمان ہونا چاہئے حالانکہ دفع اور اعطاء کی صورت میں مقر کو ضمان سے بری رکھا گیا ہے؟

اس کا جواب یہ ہے کہ اعطاء اور دفع کے لیے قبضہ ضروری نہیں ہے بلکہ کبھی مقر کے اور سامان کے مابین تحلیہ کر دینے یا مقر کے سامنے سامان رکھ دینے سے بھی اعطاء اور دفع متحقق ہو جاتا ہے اور اگر ہم یہ مان بھی لیں کہ اعطاء اور دفع میں قبضہ ضروری ہے تو اس صورت میں جواب یہ ہوگا کہ یہ قبضہ ضرورتاً ثابت ہوتا ہے یعنی مقر کے سامنے مال رکھ دینے سے ضرورتاً قبضہ متحقق ہو جاتا ہے، لہذا مقر پر وجوب ضمان کے حوالے سے اس قبضہ کو ثابت نہیں مانیں گے، کیوں کہ ضابطہ یہ ہے کہ الضرورة لا یعتدٰی عما عداہ ضرورت اپنے ماسوا سے متعدی نہیں ہوتی۔

اس کے برخلاف اگر مقر نے کہا میں نے تم سے ودیعت لیا تھا اور مقر لہ کہتا ہے کہ تم نے قرض کے طور پر لیا تھا تو یہاں اقرار بالاذن کے باوجود مقر کی بات مانی جائے گی اس لیے کہ یہاں مقر اور مقر لہ دونوں اس بات پر متفق ہیں کہ لین دین اجازت سے ہوا تھا لیکن مقر لہ سبب ضمان یعنی قرض کا مدعی ہے اور مقر اس کا منکر ہے اس لیے انکار کی وجہ سے یمین کے ساتھ مقر کی بات معتبر ہوگی۔ اور مقر لہ کے بل غصبتھا اور بل أخذتها قرضا کے مابین یہی فرق ہے۔

فَإِنْ قَالَ هَذِهِ الْأَلْفُ كَانَتْ وَدِيعَةً لِّيْ عِنْدَ فُلَانٍ فَأَخَذْتُهَا مِنْهُ فَقَالَ فُلَانٌ هِيَ لِيْ فَإِنَّهُ يَأْخُذُهَا، لِأَنَّهُ أَقَرَّ بِالْيَدِ لَهُ وَادَّعَى اسْتِحْقَاقَهَا عَلَيْهِ وَهُوَ يُنْكِرُ فَأَلْقُوْهُ لِلْمُنْكَرِ، وَلَوْ قَالَ أَجَرْتُ ذَاتِيْ هَذِهِ فُلَانًا فَرَكِبَهَا وَرَدَّهَا أَوْ قَالَ

اَجَرْتُ ثَوْبِي هَذَا فَلَانًا فَلَيْسَهُ وَرَدَّهُ وَقَالَ فَلَانٌ كَذَبْتَ وَهَمَّا لِي فَاَلْقَوْلُ قَوْلُهُ، وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللهُ عَلَيْهِ، وَقَالَ أَبُو يُونُسَ رَحِمَهُ اللهُ عَلَيْهِ وَمُحَمَّدٌ رَحِمَهُ اللهُ عَلَيْهِ الْقَوْلُ قَوْلُ الَّذِي أَخَذَ مِنْهُ الدَّابَّةُ وَالثَّوْبُ وَهُوَ الْقِيَاسُ، وَعَلَى هَذَا الْخِلَافِ الْإِعَارَةُ وَالْإِسْكَانُ، وَلَوْ قَالَ خَاطَ فَلَانٌ ثَوْبِي هَذَا يَنْصِفُ دِرْهَمٍ ثُمَّ قَبَضَتْهُ وَقَالَ فَلَانُ الثَّوْبُ ثَوْبِي فَهُوَ عَلَى هَذَا الْخِلَافِ فِي الصَّحِيحِ، وَجْهُ الْقِيَاسِ مَا بَيَّنَّاهُ فِي الْوَدِيعَةِ، وَجْهُ الْإِسْتِحْسَانِ وَهُوَ الْفَرْقُ أَنَّ الْيَدَ فِي الْإِجَارَةِ وَالْإِعَارَةِ ضَرُورِيَّةٌ تَثْبُتُ ضَرُورَةُ اسْتِيفَاءِ الْمَعْقُودِ عَلَيْهِ وَهُوَ الْمَنَافِعُ فَيَكُونُ عَدَمًا فِي مَا وَرَاءَ الضَّرُورَةِ فَلَا يَكُونُ إِفْرَارًا لَهُ بِالْيَدِ مُطْلَقًا، بِخِلَافِ الْوَدِيعَةِ، لِأَنَّ الْيَدَ فِيهَا مَقْصُودَةٌ، وَالْبَيْدَاعُ اثْبَاتُ الْيَدِ قَصْدًا فَيَكُونُ الْإِفْرَارُ بِهِ اعْتِرَافًا بِالْيَدِ لِلْمُودِعِ، وَوَجْهُ آخَرَ أَنَّ فِي الْإِجَارَةِ وَالْإِعَارَةِ وَالْإِسْكَانِ أَقْرَبَ بَيِّنَةٍ مِنْ جِهَتِهِ فَيَكُونُ الْقَوْلُ قَوْلُهُ فِي كَيْفِيَّتِهِ وَلَا كَذَلِكَ فِي مَسْأَلَةِ الْوَدِيعَةِ، لِأَنَّهُ قَالَ فِيهَا كَانَتْ وَدِيعَةً، وَقَدْ تَكُونُ مِنْ غَيْرِ صُنْعِهِ حَتَّى لَوْ قَالَ أَوْدَعْتُهَا كَانَ عَلَى هَذَا الْخِلَافِ، وَلَيْسَ مَدَارُ الْفَرْقِ عَلَى ذِكْرِ الْإِخْذِ فِي طَرَفِ الْوَدِيعَةِ وَعَدَمِهِ فِي الطَّرَفِ الْآخَرِ وَهُوَ الْإِجَارَةُ وَأُخْتَاهَا لِأَنَّهُ ذَكَرَ الْإِخْذَ فِي طَرَفِ الْوَدِيعَةِ وَعَدَمِهِ فِي الطَّرَفِ الْآخَرِ وَهُوَ الْإِجَارَةُ فِي كِتَابِ الْإِفْرَارِ أَيْضًا، وَهَذَا بِخِلَافِ مَا إِذَا قَالَ اقْتَضَيْتُ مِنْ فَلَانٍ أَلْفَ دِرْهَمٍ كَانَتْ لِي عَلَيْهِ أَوْ أَقْرَضْتُهُ أَلْفًا ثُمَّ أَخَذْتُهَا مِنْهُ وَأَنْكَرَ الْمُقْرَءُ لَهُ حَيْثُ يَكُونُ الْقَوْلُ قَوْلُهُ، لِأَنَّ الدُّيُونَ تُقْضَى بِأَمْثَالِهَا وَذَلِكَ إِنَّمَا يَكُونُ بِقَبْضِ مَضْمُونٍ فَإِذَا أَقْرَبَ بِالْإِقْضَاءِ فَقَدْ أَقْرَبَ بِسَبَبِ الضَّمَانِ ثُمَّ أَدْعَى تَمَلُّكُهُ عَلَيْهِ بِمَا يَدَّعِيهِ عَلَيْهِ مِنَ الدَّيْنِ مَقَاصَّةً، وَالْآخَرُ يُنْكِرُهُ، أَمَّا هَهُنَا الْمَقْبُوضُ عَيْنٌ مَا أَدْعَى فِيهِ الْإِجَارَةَ وَمَا أَشْبَهَهَا فَافْتَرَقَا، وَلَوْ أَقْرَأَنَّ فَلَانًا زَرَعَ هَذِهِ الْأَرْضَ أَوْ بَنَى هَذِهِ الدَّارَ أَوْ غَرَسَ هَذَا الْكَرْمَ وَذَلِكَ كُلُّهُ فِي يَدِ الْمُقْرِئِ فَادَّعَاهَا فَلَانٌ وَقَالَ الْمُقْرِئُ، لَا، بَلْ ذَلِكَ كُلُّهُ لِي اسْتَعْنْتُ بِكَ فَفَعَلْتَ أَوْ فَعَلْتَهُ بِأَجْرِ فَاَلْقَوْلُ لِلْمُقْرِئِ، لِأَنَّهُ مَا أَقْرَأَ لَهُ بِالْيَدِ وَإِنَّمَا أَقْرَأَ بِمَجَرَّدِ فِعْلٍ مِنْهُ وَقَدْ يَكُونُ ذَلِكَ فِي مِلْكٍ فِي يَدِ الْمُقْرِئِ وَصَارَ كَمَا إِذَا قَالَ خَاطَ لِي الْخِيَاطُ قِيمَ صِي هَذَا يَنْصِفُ دِرْهَمٍ وَلَمْ يَقُلْ قَبَضْتَهُ مِنْهُ لَمْ يَكُنْ إِفْرَارًا بِالْيَدِ وَيَكُونُ الْقَوْلُ لِلْمُقْرِئِ، لِأَنَّهُ أَقْرَأَ بِفِعْلٍ مِنْهُ، وَقَدْ يَخِطُّ ثَوْبٌ فِي يَدِ الْمُقْرِئِ كَذَا هَذَا.

ترجمہ: اگر کسی نے کہا میرے یہ ایک ہزار درہم فلاں کے پاس بطور امانت تھے اور میں نے اس سے لے لیا ہے اور فلاں کہتا ہے وہ میرے ہیں تو وہ فلاں ہی ان درہم کو لے لے گا، کیوں کہ مقرر فلاں کے لیے قبضہ کا اقرار کر کے اس پر اپنے استحقاق کا دعویٰ کر رہا

ہے حالاں کہ فلاں اس استحقاق کا منکر ہے اس لیے منکر کی بات معتبر ہوگی۔ اگر کہا کہ میں نے فلاں کو یہ سواری کرایہ پر دی تھی اور سوار ہونے کے بعد اس نے مجھے وہ سواری پیش کر دی یا یہ کہا کہ میں نے اپنا یہ کپڑا فلاں کو کرایہ پر دیا تھا اور اس نے پہن کر مجھے واپس کر دیا۔ فلاں کہتا ہے کہ تم جھوٹے ہو یہ سواری اور یہ کپڑا دونوں میرے ہیں تو مقرر کا قول معتبر ہوگا۔ یہ حکم حضرت امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں ہے۔ حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم فرماتے ہیں کہ اس شخص کا قول معتبر ہوگا جس سے یہ سواری اور کپڑا لیا گیا ہو اور قیاس کا بھی یہی تقاضا ہے، عاریت پر دینا اور رہائش کے لیے مکان دینا بھی اسی اختلاف پر ہے۔

اگر کسی نے کہا فلاں نے میرا یہ کپڑا نصف درہم میں سلا ہے اور میں نے اس پر قبضہ بھی کر لیا ہے اور فلاں کہتا ہے کہ یہ تو میرا کپڑا ہے تو صحیح قول کے مطابق یہ صورت بھی اسی مذکورہ اختلاف پر ہے قیاس کی دلیل وہی ہے جسے ہم ودیعت میں بیان کر چکے ہیں۔ استحسان کی دلیل اور وجہ فرق یہ ہے کہ اجارہ اور اعارہ میں قبضہ ضرورت کے تحت ہوتا ہے تاکہ معقود علیہ سے نفع حاصل کیا جاسکے لہذا ضرورت کے علاوہ میں قبضہ معدوم ہوگا، لہذا مقرر کے اجارہ اور اعارہ کا اقرار اس کے لیے مطلق قبضہ کا اقرار نہیں ہوگا۔ برخلاف ودیعت کے، کیوں کہ ودیعت میں قبضہ مقصود ہوتا ہے اور ودیعت دینے میں قصد قبضہ کو ثابت کیا جاتا ہے لہذا ودیعت کا اقرار مودع کے لیے قبضہ کا اعتراف ہے۔ ایک دوسری دلیل یہ ہے کہ اجارہ اور اسکان میں مقرر اپنی طرف سے قبضہ دینے کا اقرار کرتا ہے لہذا کیفیت قبضہ کے متعلق مقرر ہی کا قول معتبر ہوگا اور ودیعت والے مسئلہ میں ایسا نہیں ہے، کیوں کہ اس مقرر نے اس میں صرف بطور ودیعت ہونے کا اقرار کیا ہے اور کبھی مودع کے فعل کے بغیر بھی ودیعت ثابت ہو جاتی ہے، ہاں اگر مقرر او دعیتھا کہتا تو وہ بھی اسی اختلاف پر ہوتا۔

اور اختلاف کا مدار اس بات پر نہیں ہے کہ ودیعت کی صورت میں مقرر نے لینے کی وضاحت کی ہے اور اجارہ وغیرہ میں یہ وضاحت نہیں ہے، کیوں کہ امام محمد رحمۃ اللہ علیہ نے دوسری صورت میں بھی لینے کی وضاحت کی ہے یعنی جامع صغیر کی کتاب الاقرار میں اجارہ کے تحت بھی اخذ کا تذکرہ ہے۔ اور یہ اس صورت کے برخلاف ہے جب مقرر نے یہ کہا فلاں پر جو میرے ہزار درہم تھے میں نے انھیں اس سے وصول کر لیا ہے یا میں نے اسے الف درہم قرضہ دیا تھا پھر اس سے لے لیا تھا اور مقرر نے اس کا انکار کر دیا تو اسی کا قول معتبر ہوگا، یوں کہ قرضے مثلی اداء کئے جاتے ہیں اور یہ اسی صورت میں ہوگا جب دین قبضہ مضمون ہو اب جب مقرر نے وصول کرنے کا اقرار کیا تو اس نے سبب ضمان کا بھی اقرار کر لیا پھر مقرر پر دین کا دعویٰ کر کے بطور تبادلہ اس کے مالک ہونے کا مدعی ہے حالاں کہ مقرر اس کا منکر ہے، لہذا اسی کا قول معتبر ہوگا۔ اور یہاں (اجارہ وغیرہ میں) مقبوض وہی ہے جس میں اجارہ اور اعارہ وغیرہ کا دعویٰ ہے اس لیے دونوں ایک دوسرے سے جدا ہو گئے۔

اگر کسی نے اقرار کیا کہ فلاں نے اس زمین میں کاشت کاری کی یا اس گھر میں عمارت بنوائی یا اس باغ میں انگورو کی بیلین لگا لیں حالاں کہ یہ ساری چیزیں مقرر ہی کے قبضہ میں ہیں اور پھر فلاں نے ان چیزوں کا دعویٰ کیا اور مقرر نے کہا نہیں، بلکہ یہ ساری چیزیں میری ہیں اور میں نے ان کاموں میں تجھ سے مدد طلب کی تھی چنانچہ تم نے میری نصرت کر دی تھی یا تم نے اجرت پر یہ کام کیا تھا تو مقرر ہی کی بات معتبر ہوگی، کیوں کہ مقرر نے فلاں کے لیے قبضہ کا اقرار نہیں کیا ہے بلکہ اس کی طرف سے صرف کام کا اقرار کیا ہے اور مقرر کی ملکیت اور اس کے قبضہ میں کام ہوتا ہے۔ یہ ایسا ہو گیا جیسے کسی نے کہا درزی نے میرے لیے یہ قمیص نصف درہم میں سلا ہے، لیکن یہ نہیں کہا کہ میں نے اس سے لے کر قمیص پر قبضہ کر لیا ہے تو یہ بھی قبضہ کا اقرار نہیں ہوگا اور مقرر کی بات معتبر ہوگی، کیوں کہ مقرر نے درزی

کی طرف سے کام کا اقرار کیا ہے اور مقرر کے قبضہ میں بھی کپڑا سلا جاتا ہے، لہذا ایسے ہی زمین کی کھیتی کرنے اور عمارت بنوانے میں بھی مقرر کا قبضہ برقرار رہ سکتا ہے۔

اللغات:

﴿الید﴾ قبضہ۔ ﴿اجرت﴾ میں نے کرایہ پر دیا تھا۔ ﴿اعارة﴾ عاریتاً دینا۔ ﴿اسکان﴾ رہائش فراہم کرنا۔ ﴿خاط﴾ سیا ہے۔ ﴿استیفاء﴾ پوری وصولی، حصول۔ ﴿ایداع﴾ امانتاً دینا۔ ﴿تملكہ﴾ اس کا مالک بنانا۔ ﴿مقاصۃ﴾ ادلا بدلی۔ ﴿زرع﴾ کاشت کی ہے۔ ﴿بنی﴾ تعمیر کی ہے۔ ﴿غرس﴾ بچ بویا ہے۔ ﴿کرم﴾ انگور کی بیل۔ ﴿استعنت﴾ میں نے مدد لی تھی۔ ﴿خیاط﴾ درزی۔

غیر کے لیے قبضہ کا اقرار کر کے استحقاق کا انکار کرنا:

عبارت میں کئی مسئلے مذکور ہیں جو ان شاء اللہ علی الترتیب آپ کی خدمت میں پیش کیے جائیں گے (۱) زید کہتا ہے کہ یہ ایک ہزار دراہم میرے ہیں جو راشد کے پاس بطور ودیعت رکھے ہوئے تھے اور اب میں نے اس سے یہ دراہم لے لیا ہے، لیکن راشد کہتا ہے کہ وہ دراہم میرے تھے (اور زید نے مجھ سے چھین لیا ہے) تو اس صورت میں مقررہ یعنی راشد کی بات معتبر ہوگی اور زید کو وہ دراہم واپس کرنا ہوگا، کیوں کہ کانت ودیعة لی عندہ کہہ کر مقرر نے مقررہ کے لیے پہلے قبضہ ثابت کیا ہے اور پھر ودیعة کہہ کر ان دراہم پر اپنا استحقاق ثابت کر رہا ہے حالانکہ مقررہ اس کے استحقاق کا منکر ہے اور منکر ہی کی بات معتبر ہوتی ہے لہذا یہاں بھی منکر (جو مقررہ ہے) ہی کی بات معتبر ہوگی۔ اس کے برخلاف اگر مقرر یہ کہتا ہے کہ میں نے راشد کو اپنا گھوڑا اپنی گاڑی سوار ہونے کے لیے دی تھی اور زید نے سوار ہونے اور اپنا کام پورا کرنے کے بعد مجھے واپس کر دیا تھا یا یہ کپڑا میں نے اسے پہننے کے لیے دیا تھا اور اس نے پہن کر مجھے واپس کر دیا تھا اور مقرر کہتا ہے کہ تو جھوٹا ہے یہ سوار اور کپڑا تو میرا ہے تو امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں مقرر کا قول معتبر ہوگا جب کہ حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم کے یہاں مقررہ کا قول معتبر ہوگا (لیکن یہ حکم اس صورت میں ہے جب مقرر کے متعلق یہ مشہور ہو کہ وہی اس گاڑی اور کپڑے کا مالک ہے اور اگر ان چیزوں پر مقرر کی ملکیت مشہور ہو تو پھر مقرر ہی کا قول معتبر ہوگا، (عنا یہ: ۵۸۳/۸) قیاس کا بھی یہی تقاضا ہے۔

ان حضرات کا یہی اختلاف اس صورت میں بھی ہے جب کوئی شخص کسی کو عاریت پر کوئی چیز دینے یا مکان بطور رہائش دینے اور پھر واپس لینے کا مقرر ہو اور مقررہ یہ کہتا ہو کہ یہ سب چیزیں میری ہیں تو امام صاحب کے یہاں مقرر کی بات معتبر ہوگی اور حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم کے یہاں مقررہ کا قول راجح ہوگا۔

ولو قال خاط لی فلان الخ یہ مسئلہ بھی مختلف فیہ ہے اور حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم اور قیاس کی دلیل وہی ہے جو ودیعت کے حوالے سے مسئلہ نمبر ۱ کے تحت بیان کیا گئی ہے۔ استحسان اور امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کی دلیل یہ ہے کہ اجارہ اور اعارہ کی صورتوں میں مقررہ کا قبضہ ضرورتاً ثابت ہوتا ہے، کیوں کہ بدون قبضہ کے اس سے فائدہ اٹھانا ممکن نہیں ہے اور ضابطہ یہ ہے کہ جو چیز ضرورتاً ثابت ہوتی ہے وہ بقدر ضرورت ہی کام کرتی ہے لہذا استیفاء منافع کے علاوہ ملکیت وغیرہ کے حوالے سے عاریت یا اجارہ پر لی ہوئی چیزوں میں مقرر لے کا قبضہ معدوم ہوگا اور استیفاء منافع والا قبضہ مالکانہ قبضہ نہیں شمار ہوگا، لہذا اصل مالک مقرر ہی رہے گا۔ اور ملکیت کے حوالے سے اس کی بات مقبول اور معتبر ہوگی۔ اس کے برخلاف ودیعت کی صورت میں چونکہ قبضہ ہی اصل ہوتا ہے اور مودع بذات خود مودع کے لیے

قبضہ ثابت کرتا ہے اور قبضہ ملکیت کی دلیل ہے لہذا یہاں جب خود مودع اپنی ملکیت کا دعویٰ کر رہا ہے تو اس کا دعویٰ مقبول اور معتبر ہوگا۔
 وجہ اخراج و دیعت اور اجارہ وغیرہ میں ایک دوسرا فرق یہ بھی ہے کہ اجارہ اور اعارہ وغیرہ میں مقرہ کی طرف سے قبضہ دلایا جاتا ہے، لہذا قبضہ کی حالت میں اور اس کی کیفیت کے متعلق مقرہ کی بات مانی جائے گی اور وہ جس طرح کے قبضہ کا دعویٰ کرے گا اس کا دعویٰ معتبر ہوگا جب کہ دیعت کے مسئلے میں مقرہ کی طرف سے قبضہ کرنا ضروری نہیں ہے، کیوں کہ اس نے کانت و دیعة کہا ہے اور اودعتہا نہیں کہا ہے جس سے یہ احتمال ہے کہ ہو سکتا ہے وہ مال لفظ ہو اور مودع نے اسے اٹھا کر بطور دیعت رکھ لیا ہو لہذا یہاں قبضہ اور نو عیت قبضہ کے حوالے سے مقرہ کی بات ماننا ضروری نہیں ہے بلکہ مقرہ جو مقر کے استحقاق کا منکر ہے یمین کے ساتھ اس کی بات مان لی جائے گی۔

ولیس مدار الفرق الخ فرماتے ہیں کہ دیعت اور اجارہ وغیرہ میں فرق کا دار و مدار اس بات پر نہیں ہے کہ مقر نے دیعت والی صورت میں فاخذتہ منہ کہا ہے اور اجارہ وغیرہ میں وردھا کہا ہے اور فاخذتہا منہ کا ذکر نہیں ہے یعنی فرق کے سلسلے میں اخذ اور عدم اخذ کا کوئی کردار نہیں ہے، کیوں کہ امام محمد رحمہ اللہ نے جامع صغیر کی کتاب الاقرار میں اجارہ کے تحت اخذتہا منہ کا تذکرہ کیا ہے۔ اس کے برخلاف اگر مقر نے کہا کہ اقتضیت من فلان الخ میں نے فلاں وہ ہزار دراہم وصول کر لیے جو میرے اس پر تھے یا میں نے اسے ایک ہزار دراہم قرض دیا تھا پھر اس سے لے لیا لیکن مقرہ اور فلاں اس کا منکر ہو تو مقرہ کی بات معتبر ہوگی، کیوں کہ قرض بالمثل ادا کیے جاتے ہیں اور یہ اسی صورت میں ممکن ہوگا جب مقرہ نے ایسی چیز پر قبضہ کیا ہو جو مضمون ہو یعنی مقرہ ہر اعتبار سے اس پر قابض ہو چکا ہوتا کہ اس پر اس کی ادائیگی واجب ہو جائے پھر جب مقر نے وصول کرنے کا اقرار کیا تو اس بات کا بھی اقرار کر لیا کہ مجھ پر ضمان کا سبب لازم ہو گیا، لیکن اس کے بعد مقرہ پر قرض کے حوالے سے وصول کرنے کا دعویٰ کر کے اپنے آپ کو سبب ضمان سے بری کرنا چاہ رہا ہے حالانکہ مقرہ اس کا منکر ہے اور یمین کے ساتھ منکر کی بات معتبر ہوتی ہے، لہذا مقرہ کی بات مع الیمین معتبر ہوگی۔
 اس کے برخلاف اجارہ اور اعارہ میں بعینہ مدعی بہ پر قبضہ ہوتا ہے اور اس کے مثل پر قبضہ نہیں ہوتا، لہذا اس قبضہ اور دعوے کی وجہ سے مقرہ کے لیے ملکیت کا اقرار کرنے والا نہیں ہوگا اور اس صورت میں مقرہ کا دعویٰ معتبر نہیں ہوگا۔ اور اس حوالے سے دین وصول کرنے اور اجارہ پر دینے کے احکام میں فرق ہو گیا۔

ولو اقر أن فلاناً الخ مسئلہ یہ ہے کہ زید کہتا ہے کہ یہ زمین میری ہے اور نعمان نے اس میں کھیتی کی ہے یا یہ گھر میرا ہے اور نعمان نے اس میں عمارت بنوائی ہے یا یہ کھیتی میری ہے اور نعمان نے اس میں انگوڑی بیلے لگائی ہیں جب کہ نعمان کہتا ہے کہ یہ تمام چیزیں میری ہیں اور مقر کہتا ہے کہ نہیں میری ہیں اور میں نے کام کے سلسلے میں تم سے نصرت طلب کی تھی یا تم نے اجرت پر یہ کام کیا تھا تو مقرہ کی بات معتبر ہوگی، کیوں کہ مقر نے مقرہ کے لیے صرف کام کا اقرار کیا ہے اور قبضہ کا اقرار نہیں کیا ہے اور یہ تو ہوتا ہی ہے کہ مالک اور قابض اجرت اور مزدوری پر اپنی کھیتی وغیرہ کراتا ہے اور کام کرانا کام کرنے والے کے لیے قبضہ اور ملکیت کی دلیل نہیں ہوتا، لہذا یہاں بھی مقرہ کا فعل اس کے حق میں قبضہ کی دلیل نہیں ہوگا۔ اس کی مثال ایسی ہے جیسے ایک شخص نے کہا کہ درزی نے نصف درہم میں میری یہ قمیص سلی ہے اور یہ نہیں کہا کہ قبضہ منہ تو یہ بھی مقرہ کے لیے فعل کا اقرار ہوگا، قبضہ کا اقرار نہیں ہوگا، اسی طرح صورت اس مسئلے میں بھی مقرہ کی طرف سے صرف فعل کا اقرار ہے، قبضہ کا اقرار نہیں ہے، لہذا اس سے مقرہ کے لیے ملکیت ثابت نہیں ہوگی۔ واللہ اعلم وعلمہ اتم۔

بَابُ إِقْرَارِ الْمَرِيضِ

یہ باب مریض کے اقرار کے احکام کے بیان میں ہے

اس سے پہلے صحیح اور تندرست آدمی کے اقرار کے احکام و مسائل بیان کیے گئے ہیں۔ اور اب مریض کے اقرار سے متعلق احکام کا بیان ہے اور چونکہ صحت اصل ہے اور مرض فرع ہے اور اصل فرع سے مقدم ہوتی ہے اس لیے صحیح کے احکام فرع کے احکام سے پہلے ذکر کیے گئے ہیں۔ (بنایہ)

وَإِذَا أَقَرَّ الرَّجُلُ فِي مَرَضٍ مَوْتَهُ بِدَيُونٍ وَعَلَيْهِ دَيُونٌ فِي صِحَّتِهِ وَدَيُونٌ لَزِمَتْهُ فِي مَرَضِهِ بِأَسْبَابٍ مَعْلُومَةٍ فَدَيْنُ الصِّحَّةِ وَالدَّيْنُ الْمَعْرُوفَةُ الْأَسْبَابِ مُقَدَّمٌ، وَقَالَ الشَّافِعِيُّ رَحِمَهُ اللَّهُ دَيْنُ الْمَرِيضِ وَدَيْنُ الصِّحَّةِ يَسْتَوِيَانِ لِاسْتِوَاءِ سَبَبَيْهِمَا وَهُوَ الْإِقْرَارُ الصَّادِرُ عَنْ عَقْلِ وَدَيْنٍ، وَمَحَلُّ الْوُجُوبِ الذِّمَّةُ الْقَابِلَةُ لِلْحَقُوقِ فَصَارَ كَانِشَاءِ التَّصَرُّفِ مُبَايَعَةً وَمَنَاقَحَةً، وَلَنَا أَنَّ الْإِقْرَارَ لَا يُعْتَبَرُ دَلِيلًا إِذَا كَانَ فِيهِ إِبْطَالٌ حَقِّ الْغَيْرِ وَفِي إِقْرَارِ الْمَرِيضِ ذَلِكَ، لِأَنَّ حَقَّ غُرْمَاءِ الصِّحَّةِ تَعَلَّقَ بِهَذَا الْمَالِ اسْتِيفَاءً، وَلِهَذَا مُنِعَ مِنَ التَّبَرُّعِ وَالْمُحَابَاةِ إِلَّا بِقَدْرِ الثُّلُثِ، بِخِلَافِ النِّكَاحِ لِأَنَّهُ مِنَ الْحَوَانِجِ الْأَصْلِيَّةِ وَهُوَ بِمَهْرٍ الْمِثْلِ، وَبِخِلَافِ الْمُبَايَعَةِ بِمِثْلِ الْقِيَمَةِ، لِأَنَّ حَقَّ الْغُرْمَاءِ تَعَلَّقَ بِالْمَالِيَّةِ لَا بِالصُّورَةِ، وَفِي حَالِ الصِّحَّةِ لَمْ يَتَعَلَّقْ حَقُّهُمْ بِالْمَالِ لِقُدْرَتِهِ عَلَى الْاِكْتِسَابِ فَيَتَحَقَّقُ التَّشْمِيرُ وَهَذِهِ حَالَةُ الْعَجْزِ، وَحَالَتَا الْمَرِيضِ حَالَةٌ وَاحِدَةٌ لِأَنَّهُ حَالَةُ الْحَجَرِ، بِخِلَافِ حَالَتِي الصِّحَّةِ وَالْمَرَضِ، لِأَنَّ الْأُولَى حَالَةُ إِطْلَاقٍ وَهَذِهِ حَالَةُ عِجْزٍ فَافْتَرَقَا، وَإِنَّمَا تَقَدَّمَ الْمَعْرُوفَةُ الْأَسْبَابُ لِأَنَّهُ لَا تَهْمَةَ فِي ثُبُوتِهَا إِذَا الْمَعَايِنُ لَا مَرَدَّ لَهُ وَذَلِكَ مَثَلُ بَدَلِ مَالٍ مَلَكَهُ أَوْ اسْتَهْلَكَهُ وَعِلْمٌ وَجُوبُهُ بِغَيْرِ إِقْرَارِهِ أَوْ تَزَوُّجِ امْرَأَةٍ بِمَهْرٍ مِثْلِهَا، وَهَذَا الدَّيْنُ مِثْلُ دَيْنِ الصِّحَّةِ لَا يَقْدَمُ أَحَدُهُمَا عَلَى الْآخَرِ لِمَا بَيَّنَّا، وَلَوْ أَقَرَّ بَعْضُ فِي يَدِهِ لِآخَرٍ لَمْ يَصِحْ فِي حَقِّ غُرْمَاءِ الصِّحَّةِ لِتَعَلُّقِ حَقِّهِمْ بِهِ، وَلَا يَجُوزُ لِلْمَرِيضِ أَنْ يَقْضِيَ دَيْنَ بَعْضِ

الْغَرْمَاءِ دُونَ الْبُعْضِ، لِأَنَّ فِي إِنْشَارِ الْبُعْضِ إِبْطَالَ حَقِّ الْبَاقِيَيْنِ، وَغَرْمَاءُ الصَّحَّةِ وَالْمَرَضِ فِي ذَلِكَ سَوَاءٌ إِلَّا إِذَا قُضِيَ مَا اسْتَقْرَضَ فِي مَرَضِهِ أَوْ نَقَدَ ثَمَنَ مَا اشْتَرَى فِي مَرَضِهِ وَقَدْ عَلِمَ بِالْبَيْتَةِ.

ترجمہ: اگر کسی نے اپنے مرض الموت میں کئی قرضوں کا اقرار کیا اس پر صحت کے زمانے کے بھی کچھ قرضے ہوں اور حالت مرض میں بھی کچھ قرضے اس پر لازم ہوئے ہوں جن کے اسباب معلوم ہوں تو صحت اور معرفۃ الأسباب والے دیون مقدم ہوں گے۔ امام شافعی رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ مرض اور صحت کے دیون برابر ہوں گے اس لیے کہ ان کا سبب برابر ہے اور یہ ایسا اقرار ہے جو عقل و دین والے شخص سے صادر ہوا ہے۔ اور غل و جوب وہ ذمہ ہے جو حقوق کو قبول کرتا ہے تو یہ ایسا ہو گیا جیسے آپسی رضامندی کے ساتھ اس نے بیع اور نکاح کا تصرف کیا ہو۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ اگر اقرار میں دوسرے کے حق کا ابطال ہو تو وہ اقرار دلیل نہیں ہوگا اور مریض کے اقرار میں یہ بات ہے کہ اس سے دوسرے کے حق کا ابطال لازم آتا ہے، اس لیے کہ حالت صحت کے قرض خواہوں کا حق بشکل استیفاء اس کے مال سے مل گیا ہے اسی لیے تہائی سے زیادہ تبرع اور محابات میں اسے روک دیا جاتا ہے۔ برخلاف نکاح کے، کیوں کہ مہر مثل پر نکاح کرنا حوائج اصلیہ میں سے ہے اور برخلاف آپس میں بیع کرنے کے جب کہ وہ مثلی قیمت پر ہو اس لیے کہ غرماء کا حق مالیت سے متعلق ہے نہ کہ صورت سے اور صحت کے زمانے میں ان کا حق مال سے متعلق نہیں ہوتا اس لیے کہ مدیون کمائی کرنے پر قادر ہوتا ہے اور اس کے مال میں اضافہ ہو سکتا ہے اور یہ عاجزی کی حالت ہے اور مرض کی دونوں حالتیں ایک ہی ہوتی ہے، اس لیے کہ یہ ممانعت والی حالت ہوتی ہے۔ برخلاف صحت اور مرض کی حالتوں کے اس لیے کہ پہلی حالت اباحت اور جواز کی ہے اور یہ عجز کی حالت ہے، اس لیے دونوں حالتیں ایک دوسرے سے جدا ہو گئیں۔

اور معرفۃ الأسباب دیون کو اس لیے مقدم کیا جائے گا کہ ان کے ثبوت میں کوئی تہمت نہیں ہے، اس لیے کہ یہ دیون سب کی نگاہوں کے سامنے ہوتے ہیں اور انھیں کوئی رد نہیں کر سکتا۔ اس کی مثال کسی مال کا بدل ہے جس کا وہ مالک ہوا ہو یا اس سے ہلاک کر دیا ہو اور اس کا وجوب اس شخص کے اقرار کے علاوہ کسی دوسری دلیل سے معلوم ہوا ہو یا اس نے کسی عورت کے مہر مثل پر اس سے نکاح کیا ہو اور یہ دین دین صحت کی طرح ہے اور ان میں سے کسی کو دوسرے پر مقدم نہیں کیا جائے گا اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں۔

اگر مقرر کے قبضہ میں کوئی چیز ہو اور اس نے دوسرے کے لیے اس کا اقرار کیا تو بحالت صحت کے قرض خواہوں کے حق میں یہ اقرار صحیح نہیں ہوگا، کیوں کہ اس مال سے پہلے ہی ان کا حق متعلق ہو چکا ہے، مریض کے لیے یہ جائز نہیں ہے کہ وہ کچھ قرض خواہوں کا قرضہ دے اور کچھ نہ کیوں کہ بعض کو ترجیح دینے میں باقی غرماء کے حق کا ابطال ہے اور صحت و مرض کے قرض خواہ اس سلسلے میں برابر ہیں، لیکن اگر مریض کوئی ایسا قرضہ ادا کرے جسے بحالت مرض لیا تھا یا ایسی چیز کا ثمن ادا کرے جسے اس نے بحالت مرض خریدا تھا اور بینہ سے یہ معاملہ ثابت ہوا ہو تو اس کی ادائیگی جائز ہوگی۔

اللغات:

﴿دیون﴾ قرضے، واحد: دین۔ ﴿یستویان﴾ دونوں برابر ہوں گے۔ ﴿غرماء﴾ قرض خواہان، واحد: غریم۔ ﴿تبرع﴾ احسان، غیر واجب ادائیگی۔ ﴿محاباة﴾ سہولت، نرمی، زیادت فی السبغ یا حظ فی الثمن۔ ﴿استقرض﴾ قرض لیا ہو۔

مرض الموت کا اقرار:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی شخص نے اپنے مرض الموت میں یہ اقرار کیا کہ مجھ پر کئی لوگوں کا قرض ہے لیکن اس نے اسباب قرض اور نوعیت قرض کی وضاحت نہیں کی البتہ اس پر صحت کے زمانے میں کچھ لوگوں کا قرض تھا اور بحالت مرض بھی وہ کچھ لوگوں کا مقروض ہوا ہے اور یہ قرض لوگوں کو معلوم ہے اور اس کے اسباب بھی معلوم ہیں تو حالت صحت والے قرضے اور معروفۃ الاسباب قرضے اس شخص کے اقرار کردہ قرضوں سے مقدم ہوں گے اور ان کی ادائیگی پہلے ہوگی جب کہ امام شافعی رحمہ اللہ کے یہاں صحت اور مرض دونوں حالتوں کے قرضے برابر ہوں گے خواہ ان کے اسباب معلوم ہوں یا نہ ہوں، کیوں کہ یہ دونوں قرضے عاقل بالغ کے اقرار سے ثابت ہوئے ہیں اور دونوں کا محل ایسا شخص ہے جو حقوق کو قبول کر سکتا ہے اور چونکہ ان کا سبب بھی ایک ہے، لہذا ادائیگی میں بھی یہ مساوی ہوں گے اور کسی بھی حالت کا قرضہ ادائیگی میں دوسری حالت سے مقدم نہیں ہوگا۔ جیسے اگر کوئی شخص بیع اور نکاح کرتا ہے تو اس کی صحت اور اس کے مرض کی حالت کا تصرف برابر ہوگا اور اقرار بھی مثل انشاء کے ہے لہذا دونوں حالتوں میں اس کا اقرار بھی برابر ہوگا۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ جس اقرار سے حق غیر کا ابطال ہوتا ہے اسے دلیل نہیں قرار دیا جاسکتا اور صورت مسئلہ میں مقرر کے مذکورہ اقرار سے حق غیر یعنی حالت صحت کے غرماء کے حقوق کا ابطال ہو رہا ہے، کیوں کہ حالت صحت کے غرماء کے حقوق اس مریض کے مال سے وابستہ ہو گئے ہیں اور یہ وابستگی اتنی قوی ہے کہ اسے ثلث مال سے زائد میں تبرع اور بیع محابات سے منع کر دیا گیا ہے حالاں کہ ثلث سے زائد میں ورثاء کا حق ہے اور ورثاء کا حق غرماء کے حقوق سے اضعف ہے اور جب اضعف حق کی رعایت میں مریض پر اس درجہ پابندی ہے تو اتنی کی رعایت کے حوالے سے اور بھی زیادہ سختی ہوگی اسی لیے ہم نے حالت صحت کے دیون کو مقرر بہادیون پر ترجیح دینے کا فیصلہ کیا ہے۔

اور امام شافعی رحمہ اللہ کا اسے نکاح اور بیع بمثل القیمت پر قیاس کرنا درست نہیں ہے، کیوں کہ مہر مثل پر نکاح کرنا انسان کی بنیادی اور اہم ضرورتوں میں شامل ہے اور نان و نفقہ دینے کے لیے خرید و فروخت کرنا بھی ناگزیر ہے اور پھر غرماء کا حق مطلق مالیت سے متعلق ہوتا ہے کسی مخصوص اور متعین مال سے متعلق نہیں ہوتا کیوں کہ صحت کا زمانہ انسان کے کاروبار کا زمانہ ہوتا ہے اور اس زمانے میں وہ محنت اور تجارت کر کے اپنا مال بڑھا سکتا ہے لہذا اس زمانے میں اس کے کسی متعین مال سے غرماء کا حق وابستہ کرنا درحقیقت اس کو نقصان اور خسارے میں ڈالنا ہے، اس لیے حالت صحت میں ہم نے صرف اس کی مطلق مالیت سے غرماء کا حق متعلق کیا ہے اور حالت مرض چونکہ عجز اور مجبوری کی حالت ہے اور اس حالت میں مدیون کی طرف سے تجارت کرنا اور مال کو بڑھاوا دینا معتذر ہوتا ہے خواہ ابتدائی مرض ہو یا انتہائی اس لیے حالت مرض موت میں مریض کے مال سے ہم غرماء کا حق متعلق کرتے ہیں اور دیون صحت کو دیون مقرر بہا پر ترجیح دیتے ہیں۔ صحت اور مرض کی حالت میں تجارت کرنے اور مال کو بڑھاوا دینے اور نہ دینے کے حوالے سے فرق ہے۔

وانما تقدم الخ فرماتے ہیں کہ معروفۃ الأسباب دیون کو مقدم کرنے کی وجہ یہ ہے کہ ان کا ثبوت قاضی کے پاس ہوتا ہے یا عام لوگ اس سے واقف ہوتے ہیں اور ان کے لزوم اور وقوع میں کوئی شبہ نہیں ہوتا اس لیے یہ دیون دیون مرض اور دیون مقربہا پر مقدم ہوں گے البتہ دیون صحت کے مساوی اور برابر ہوں گے۔ معروفۃ الأسباب دیون کی مثال جیسے مریض نے کسی سے کوئی چیز خریدی یا کسی کی کوئی چیز ہلاک کر دی اور اس پر خریدی ہوئی چیز کا ثمن باقی ہو یا ہلاک کردہ چیز کا ضمان ہو اور مینہ یا قضاے قاضی سے اس کا علم ہوا ہو تو یہ دین معروف السبب ہوگا۔

ولو أقر الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ مریض کے پاس ایک گھڑی ہے اور وہ کہتا ہے کہ یہ گھڑی فلاں کی ہے تو ان غراء کے حق میں یہ اقرار صحیح نہیں ہوگا جو بحالت صحت اس کے قرض خواہ ہوں یعنی یہ اقرار ان میں سے کسی کے لیے صحیح اور معتبر نہیں ہوگا، کیوں کہ اس مال سے تو پہلے ہی ان کا حق وابستہ ہو چکا ہے اور حالت مرض میں عین اور دین کا اقرار برابر ہے اور چونکہ اقرار بالدين بحالت مرض معتبر نہیں ہے، لہذا اقرار بالعين بھی معتبر نہیں ہوگا۔

ولا يجوز للمريض الخ فرماتے ہیں کہ مریض کو چاہئے کہ جب دیون ادا کرے تو تمام قرض خواہوں کو برابر برابر دے خواہ وہ صحت کی حالت والوں کو دے یا مرض کی حالت والوں کے دے بہر صورت برابر کر کے دے اور ایسا نہ کرے کہ کچھ کو دے اور کچھ کو نہ دے، کیوں کہ اس میں ترجیح بلا مرجح لازم آتی ہے اور ترجیح بلا مرجح باطل ہے۔ ہاں اگر بحالت مرض اس نے کسی سے قرضہ لیا ہو اور وہ معروف ہو یا کوئی سامان خریدا ہو تو اس کی ادائیگی کو مقدم کر سکتا ہے کیوں کہ اس میں حق غراء کا ابطال نہیں ہے اور انسان اپنی دوا اور علاج کے لیے اس طرح کا لین دین کرنے میں مجبور اور معذور ہوتا ہے۔

قَالَ وَإِذَا قُضِيَتْ بَعْنَى الدُّيُونِ الْمُتَقَدِّمَةِ وَفُضِّلَ شَيْءٌ يُصْرَفُ إِلَى مَا أَقْرَبَهُ فِي حَالَةِ الْمَرَضِ، لِأَنَّ الْإِقْرَارَ فِي ذَاتِهِ صَحِيحٌ وَإِنَّمَا رُدَّ فِي حَقِّ غُرْمَاءِ الصَّحَّةِ فَإِذَا لَمْ يَبْقَ حَقُّهُمْ ظَهَرَتْ صِحَّتُهُ، قَالَ فَإِذَا لَمْ يَكُنْ عَلَيْهِ دِيُونٌ فِي صِحَّتِهِ جَازَ إِقْرَارُهُ لِأَنَّهُ لَمْ يَتَضَمَّنْ إِبْطَالَ حَقِّ الْغَيْرِ وَكَانَ الْمُقَرَّرُ لَهُ أَوَّلِيَّ مِنَ الْوَرْتَةِ لِقَوْلِ عُمَرَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ إِذَا أَقْرَ الْمَرِيضُ بَدِينٍ جَازَ ذَلِكَ عَلَيْهِ فِي جَمِيعِ تَرَكَتِهِ وَلِأَنَّ قَضَاءَ الدَّيْنِ مِنَ الْحَوَانِجِ الْأَصْلِيَّةِ وَحَقُّ الْوَرْتَةِ يَتَعَلَّقُ بِالتَّرَكَّةِ بِشَرْطِ الْفَرَاغِ وَلِهَذَا يُقَدَّمُ حَاجَتُهُ فِي التَّكْفِينِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ جب دیون متقدمہ ادا کر دیئے گئے اور کچھ مال بچ گیا تو اسے اس قرضے میں دیا جائے گا جس نے بحالت مرض اس کا اقرار کیا ہو، اس لیے کہ اقرار بذات خود صحیح تھا البتہ غراء صحت کے حقوق کی رعایت میں ان کی ادائیگی کو روکا گیا تھا لیکن جب ان کا حق پورا ہو گیا تو روکے ہوئے دیون کی صحت ظاہر ہو گئی فرماتے ہیں کہ اگر کسی مریض پر اس کی صحت کے زمانے کا کوئی قرض نہ ہو تو بحالت مرض کے قرض کا اقرار جائز ہے، کیوں کہ اس میں حق غیر کا ابطال نہیں ہے اور مقررہ ورثاء سے مقدم ہوگا اس لیے کہ حضرت عمر رضی اللہ عنہ کا ارشاد گرامی ہے اگر مریض کسی دین کا اقرار کرتا ہے تو جائز ہے اور یہ اس کے پورے ترکہ میں ہوگا۔ اور اس لیے کہ قرض ادا کرنا حوائج اصلیہ میں سے ہے اور ترکہ سے بشرط فراغ ورثاء کا حق متعلق ہوتا ہے اسی لیے میت کے تکفین کی ضرورتوں

کو بھی ورثاء کے حق سے مقدم کیا جاتا ہے۔

اللغات:

﴿متقدمة﴾ بچھلی، پرانی۔ ﴿فصل﴾ بچ گیا، باقی ماندہ۔

دیون متقدمہ کے بعد بچ رہنے والا مال:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر دیون متقدمہ یعنی صحت اور اسباب معروفہ والے دیون ادا کر دیئے جائیں اور اس کے بعد مریض کا کچھ مال باقی بچے تو اس سے حالت مرض والے دیون ادا کیے جائیں گے، کیوں کہ حالت مرض والے دیون کا اقرار بھی صحیح تھا، لیکن حالت صحت والے دیون کی رعایت میں انہیں روک دیا گیا تھا بالفاظ دیگر مؤخر کر دیا گیا تھا اب جب دیون متقدمہ ادا کر دیئے تو ان کی مقبولیت اور ادائیگی کا راستہ کلیئر ہو گیا ہے۔

دوسرا مسئلہ یہ ہے کہ اگر مریض پر حالت صحت میں کچھ بھی قرضہ نہ ہو اور حالت مرض میں وہ مقرض ہو گیا ہو تو اس قرضے کا اقرار بھی درست ہے اور اس کی ادائیگی بھی جائز ہے، کیوں کہ اس میں کسی کے حق کا ابطال نہیں ہے۔
وكان المقر له أولى الخ واضح ہے۔

قَالَ وَلَوْ أَقْرَأَ الْمَرِيضُ لَوَارِثَهُ لَا يَصِحُّ إِلَّا أَنْ يُصَدِّقَهُ بَقِيَّةُ وَرَثَتِهِ، وَقَالَ الشَّافِعِيُّ رَحِمَهُ اللَّهُ فِي أَحَدِ قَوْلَيْهِ يَصِحُّ، لِأَنَّهُ إِظْهَارُ حَقِّ ثَابِتٍ لِمَتْرَجِّحِ جَانِبِ الصَّدَقِ وَصَارَ كَالْإِقْرَارِ لِأَجْنَبِيٍّ وَبَوَارِثٍ آخَرَ وَبَوَدِيعَةً مُسْتَهْلَكَةً لِلْوَارِثِ، وَلَنَا قَوْلُهُ ❶ عَلَيْهِ السَّلَامُ ((لَا وَصِيَّةَ لَوَارِثٍ وَلَا إِقْرَارَ لَهُ بِالَّذِينَ))، وَلِأَنَّهُ تَعَلَّقَ حَقُّ الْوَرِثَةِ بِمَالِهِ فِي مَرَضِهِ وَلِهَذَا يَمْنَعُ مِنَ التَّبَرُّعِ عَلَى الْوَارِثِ أَصْلًا فَفِي تَخْصِصِ الْبَعْضِ بِهِ إِبْطَالُ حَقِّ الْبَاقِينَ، وَلِأَنَّ حَالَةَ الْمَرَضِ حَالَةُ الْإِسْتِغْنَاءِ وَالْقَرَابَةِ سَبَبُ التَّعَلُّقِ إِلَّا أَنْ هَذَا التَّعَلُّقُ لَمْ يَظْهَرْ فِي حَقِّ الْأَجْنَبِيِّ لِحَاجَتِهِ إِلَى الْمُعَامَلَةِ فِي الصِّحَّةِ لِأَنَّهُ لَوْ أَنْحَجَرَ عَنِ الْإِقْرَارِ بِالْمَرَضِ يَمْتَنِعُ النَّاسُ عَنِ الْمُعَامَلَةِ مَعَهُ وَقَلَّمَا يَقَعُ الْمُعَامَلَةُ مَعَ الْوَارِثِ وَلَمْ يَظْهَرْ فِي حَقِّ الْإِقْرَارِ بِوَارِثٍ آخَرَ لِحَاجَتِهِ أَيْضًا، ثُمَّ هَذَا التَّعَلُّقُ حَقُّ بَقِيَّةِ الْوَرِثَةِ فَإِذَا صَدَّقُوهُ فَقَدْ أَبْطَلُوهُ فَيَصِحُّ إِقْرَارُهُ، وَإِنْ أَقْرَأَ لِأَجْنَبِيٍّ جَازَ وَإِنْ أَحَاطَ بِمَالِهِ لِمَا بَيَّنَّا، وَالْقِيَاسُ أَنْ لَا يَجُوزَ إِلَّا فِي الثَّلَثِ، لِأَنَّ الشَّرْعَ قَصَرَ تَصَرُّفَهُ عَلَيْهِ إِلَّا أَنَّا نَقُولُ لِمَا صَحَّ إِقْرَارُهُ فِي الثَّلَثِ كَانَ لَهُ التَّصَرُّفُ فِي ثُلُثِ الْبَاقِي، لِأَنَّهُ الثَّلَثُ بَعْدَ الدَّيْنِ ثُمَّ وَثَمَ حَتَّى يَأْتِيَ عَلَى الْكُلِّ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مریض نے اپنے وارث کے لیے اقرار کیا تو صحیح نہیں ہے لایہ کہ دیگر ورثاء اس کی تصدیق کر دیں امام شافعی رحمہ اللہ اپنے دو قولوں میں سے ایک میں فرماتے ہیں کہ صحیح ہے، اس لیے کہ یہ ایک ثابت شدہ حق کا اظہار ہے تاکہ سچائی کی

جہت رائج ہو جائے اور یہ اجنبی کے لیے، وارث آخر کے لیے اور کسی وارث کی ہلاک کردہ امانت کے لیے اقرار کرنے کی طرح ہو گیا۔ ہماری دلیل حضرت نبی اکرم ﷺ کا یہ ارشاد گرامی ہے ”وارث کے لیے وصیت درست نہیں ہے اور نہ اس کے لیے دین کا اقرار صحیح ہے اور اس لیے کہ مریض کے مرض الموت میں اس کے مال سے ورثاء کا حق متعلق ہو جاتا ہے اسی لیے وارث کے حق میں احسان کرنے سے اسے بالکل روک دیا جاتا ہے لہذا بعض لوگوں کے لیے اقرار کرنے میں باقی ورثاء کے حق کا ابطال ہے۔ اور اس لیے کہ مرض کی حالت استغناء کی حالت ہوتی ہے اور قرابت تعلق کا سبب ہوتا ہے۔ لیکن اجنبی کے حق میں یہ تعلق ظاہر نہیں ہوتا کیوں کہ بحالت صحت اسے اجنبی کے ساتھ معاملہ کرنے کی ضرورت ہوتی ہے کیوں کہ اگر مرض کی وجہ سے مریض اقرار کرنے سے روک دیا جائے تو لوگ اس کے ساتھ معاملہ کرنے سے گریز کریں گے اور ورثاء کے ساتھ بہت کم معاملہ ہوتا ہے اور وارث آخر کے حق میں اقرار کرنے کے حوالے سے بھی یہ تعلق ظاہر نہیں ہوا ہے کیوں کہ اس کے ساتھ بھی معاملہ کرنے کی ضرورت رہتی ہے۔ پھر یہ تعلق دیگر ورثاء کا حق ہے اور اگر وہ تصدیق کر دیں گے تو اپنا حق باطل کرنے والے ہو جائیں گے۔ اس لیے مریض کا اقرار صحیح ہو جائے گا۔ اگر مریض نے کسی اجنبی کے لیے اقرار کیا تو جائز ہے اگرچہ یہ اقرار اس کے پورے مال کو محیط ہو اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں جب کہ قیاس یہ ہے کہ صرف تہائی مال میں جائز ہو، کیوں کہ شریعت نے ثلث پر مریض کا تصرف منحصر کر دیا ہے، لیکن ہم کہتے ہیں کہ جب ثلث میں اس کا تصرف صحیح ہے تو ثلث باقی میں بھی اس کا تصرف صحیح ہوگا اس لیے کہ دین کے بعد ثلث رہتا ہے اور اسی طرح ثلث در ثلث یہ صحت کل پر طاری اور جاری ہوگی۔

اللغات:

﴿مستهلک﴾ جان بوجھ کر ہلاک کی گئی چیز۔ ﴿قلما﴾ بہت کم ہوتا ہے۔

تخریج:

① اخرجه دارقطنی فی سننہ کتاب الوصایا (۱۵۶/۴)۔

مرض الموت میں وارث کے حق میں اقرار:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر مریض مرض الموت اپنے کسی وارث کے لیے عین یا دین کا اقرار کرتا ہے تو ہمارے یہاں یہ اقرار درست نہیں ہے ہاں اگر دیگر ورثاء یعنی مقررہ کے شرکاء اس کی تصدیق کر دیں تو صحیح ہو جائے گا۔ امام شافعی رحمہ اللہ کے اس سلسلے میں دو قول ہیں: (۱) صحیح نہیں ہے (۲) صحیح ہے وهو الأصح، کیوں کہ اقرار مریض پر ثابت اور لازم شدہ ایک حق کا اظہار ہے اور ایک مسلمان سے بظاہر یہی توقع ہے کہ وہ جھوٹ نہیں بولے گا اور جب وہ بستر مرگ پر ہے تو اس کی طرف سے جھوٹ کا امکان بالکل معدوم ہے اس لیے اس کی جہت صدق کو ترجیح دیتے ہوئے اس کا اقرار معتبر ہوگا جیسے اگر وہ مریض کسی اجنبی کے لیے اقرار کرے یا کسی دوسرے کے لیے اقرار کرے یا وارث ہی کی کوئی معروف اور مشہور امانت ہو اور مریض اس کی یہ امانت ہلاک کرنے اور اس کا ضمان دینے کا اقرار کرے تو اس کے یہ تمام اقرار درست ہیں اسی طرح صورت مسئلہ میں بھی اس کا وارث کے لیے اقرار درست ہے۔ ہماری دلیل یہ حدیث ہے ”لا وصیۃ لوارث ولا إقرار له بالدين“ اس میں صاف طور پر یہ واضح کر دیا گیا ہے کہ نہ تو وارث

کے لیے وصیت کرنا درست ہے اور نہ ہی دین کا اقرار کرنا صحیح ہے۔ اس کی عقلی دلیل یہ ہے کہ مرض الموت میں مریض کے مال سے ورثاء کا حق متعلق ہو جاتا ہے۔ اب ظاہر ہے کہ اگر بعض ورثاء کے لیے ہم اقرار کو درست قرار دیدیں تو اس سے دیگر ورثاء کی حق تلفی اور ان کی دل شکنی ہوگی اور یہ صحیح نہیں ہے۔ دوسری بات یہ ہے کہ مرض اور بیماری کی حالت مال و دولت سے استغناء کی حالت ہوتی ہے جب کہ قربت مریض کے مال سے ورثاء کا حق متعلق ہونے کا سبب ہے اور قربت ہمیشہ تازہ رہتی ہے اس لیے قریبی شخص کے لیے کبھی بھی مریض کا اقرار درست نہیں ہے۔ اور اجنبی کے حق میں قربت نہیں ہوتی، کیوں کہ بحالت صحت مریض کو اجنبی کے ساتھ معاملہ کرنے کی ضرورت پڑتی ہے اور وارث کے ساتھ لین دین کم ہوتا ہے اب اگر مرض کی وجہ سے اسے اقرار سے روکا جاتا ہے تو اس کی تجارت اور اس کے دوسرے عقود ٹھپ پڑ جائیں گے اور لین دین کے حوالے سے لوگ اس سے بات کرنا ترک کر دیں گے، اس لیے اجنبی کے حق میں تو اقرار درست ہوگا اور وارث آخر کے حق میں بھی درست ہوگا، کیوں کہ اس سے بھی مریض کا لین دین رہتا ہے، اس لیے ان کے اقرار پر وارث کے اقرار کو قیاس کرنا درست نہیں ہے۔ اور مقررہ کے شرکاء یعنی دیگر ورثاء کے حق میں حق قربت اور تعلق موجود ہے اسی لیے ہم کہتے ہیں کہ ورثاء کی تصدیق اور اجازت کے بعد وارث کے لیے بھی اقرار درست ہے، کیوں کہ یہ ممانعت انہی کے حق کی وجہ سے تھی اور انہوں نے تصدیق اور اجازت دے کر اپنا یہ حق ساقط اور باطل کر دیا ہے۔

وإن أقر لأجنبي الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر مریض اجنبی کے لیے دین کا اقرار کرتا ہے تو درست اور جائز ہے خواہ یہ اقرار اس کے پورے مال کو محیط ہو اور ورثاء کے لیے کچھ نہ بچے، کیوں کہ دین اور قرض کو ادا کرنا حوائج اصلیہ میں داخل ہے، اس لیے استحساناً اجنبی کے لیے اقرار کرنا درست ہے، لیکن قیاس کا تقاضہ یہ ہے کہ صرف تہائی مال میں مریض کا اقرار درست ہے اور اس سے زائد میں درست نہیں ہے، کیوں کہ شریعت نے والثلث کثیر کے فرمان سے مریض کے تصرف کو ثلث تک محدود اور منحصر کر دیا ہے، لیکن ہماری طرف سے جواب یہ ہے کہ جب ایک ثلث میں آپ اقرار کو درست مانتے ہیں تو ایک دین کے بعد جو مال بچے گا اس کے ثلث میں بھی مریض کا تصرف جائز ہوگا اور اسے ابتدائی ثلث قرار دیا جائے گا اس کے بعد پھر جب دین وغیرہ کا معاملہ آئے گا تو سہ بارہ ثلث کو ابتدائی قرار دیا جائے گا اور پورے مال تک یہی معاملہ ہوگا، لہذا ایک ساتھ اور یکبارگی ہی جائز قرار دینا بہتر ہے تاکہ ٹکڑے ٹکڑے کرنے کی نوبت نہ آئے۔

قَالَ وَمَنْ أَقَرَّ لِأَجْنَبِيٍّ ثُمَّ قَالَ هُوَ ابْنِي ثَبَتَ نَسَبُهُ مِنْهُ وَبَطُلَ إِقْرَارُهُ لَهُ، فَإِنْ أَقَرَّ لِأَجْنَبِيٍّ ثُمَّ تَزَوَّجَهَا لَمْ يَبْطُلْ إِقْرَارُهُ لَهَا، وَجَهُ الْفَرْقِ أَنَّ دَعْوَةَ النَّسَبِ تَسْتَبْدِلُ إِلَى وَقْتِ الْعُلُقِ فَتَبَيَّنَ أَنَّهُ أَقَرَّ لِأَبْنِيهِ فَلَا يَصِحُّ، وَلَا كَذَلِكَ الزَّوْجِيَّةُ لِأَنَّهَا تَقْتَصِرُ عَلَى زَمَانِ التَّزْوُجِ فَبَقِيَ إِقْرَارُهُ لِأَجْنَبِيٍّ، قَالَ وَمَنْ طَلَّقَ زَوْجَتَهُ فِي مَرَضِهِ ثَلَاثًا ثُمَّ أَقَرَّ لَهَا بِدَيْنٍ وَمَاتَ فَلَهَا الْآقْلُ مِنَ الدَّيْنِ وَمِنْ مِيرَاثِهَا مِنْهُ، لِأَنَّهَا مَتَّهَمَانِ فِيهِ لِقِيَامِ الْعِدَّةِ، وَبَابُ الْإِقْرَارِ مَسْدُودٌ لِلزَّوْجَةِ فَلَعَلَّهُ أَقْدَمَ عَلَى هَذَا الطَّلَاقِ لِيَصَحَّ إِقْرَارُهُ لَهَا زِيَادَةً عَلَى مِيرَاثِهَا وَلَا تُهْمَةُ فِي أَقْلِ الْأَمْرَيْنِ فَيُثَبِّتُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مریض نے کسی اجنبی کے لیے اقرار کیا پھر کہا کہ وہ میرا بیٹا ہے تو مقرر سے اس کا نسب ثابت ہو جائے گا اور اس کے لیے جو اقرار تھا وہ باطل ہو جائے گا۔ اور اگر مریض نے کسی اجنبیہ عورت کے لیے اقرار کر کے اس سے نکاح کر لیا تو اس کے حق میں پہلا اقرار باطل نہیں ہوگا، وجہ فرق یہ ہے کہ نسب کا دعویٰ وقت علق کی طرف منسوب ہوتا ہے تو یہ واضح ہو گیا کہ مقرر نے اپنے بیٹے کے لیے اقرار کیا ہے، اس لیے صحیح نہیں ہے۔ اور زوجیت کا یہ حال نہیں ہے کیوں کہ وہ زمانہ نکاح پر منحصر رہتی ہے، لہذا اس کا اقرار اجنبیہ ہی کے لیے اقرار رہا۔ فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے اپنے مرض الموت میں اپنی بیوی کو تین طلاق دی پھر اس کے لیے کسی دین کا اقرار کیا اور مر گیا تو اس عورت کو دین اور شوہر کی میراث سے جو کم ہوگا وہ ملے گا، اس لیے کہ بقائے عدت کی وجہ سے وہ دونوں اس اقرار میں متہم ہیں اور ورثاء کے لیے اقرار کا دروازہ بند ہے اور ہو سکتا ہے کہ شوہر نے اس طلاق پر اسی وجہ سے اقدام کیا ہوتا کہ اس کا اقرار صحیح ہو جائے اور اسے زیادہ میراث مل جائے اور اقل الارمین میں کوئی تہمت نہیں ہے اس لیے وہ ثابت ہو جائے گا۔

اللغات:

﴿تستند﴾ منسوب ہوگا، مضاف ہوگا۔ ﴿علوق﴾ استقرار حمل، حمل ٹھہرنا۔ ﴿تقتصر﴾ منحصر رہے گا۔ ﴿مسدود﴾ بند کیا گیا۔

مرض الموت میں اقرار کے بعد رشتہ داری کا معرض وجود میں آنا:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر مریض کسی اجنبی کے لیے دین کا اقرار کرنے کے بعد کہتا ہے کہ وہ یعنی مقرر میرا بیٹا ہے تو اجنبی اس کا بیٹا ہو جائے گا اور مقرر نے اس کے لیے جو اقرار کیا ہے وہ باطل ہو جائے گا اس کے برخلاف اگر وہ کسی اجنبیہ عورت کے لیے اقرار کرتا ہے اور پھر اس سے نکاح کر لیتا ہے تو نکاح بھی صحیح ہوگا اور اقرار بھی صحیح ہوگا۔ ان دونوں صورتوں میں فرق یہ ہے کہ نسب کا دعویٰ وقت علق اور قرار حمل کی طرف منسوب ہوتا ہے اور مقرر کے اس کو بیٹا کہنے کا مطلب یہ ہے کہ اس نے پہلے ہی اپنے وارث بیٹے کے لیے اقرار کیا تھا حالاں کہ وارث کے لیے اقرار کرنا صحیح نہیں ہے، اس لیے اس صورت میں مقرر صرف مقرر کا بیٹا ہوگا اور اس کے لیے اقرار صحیح نہیں ہوگا جب کہ نکاح والی صورت میں دونوں چیزیں صحیح ہوں گی، کیوں کہ زوجیت کسی سابق زمانے کی طرف منسوب نہیں ہوتی اور حقیقت میں اس کے لیے سابقہ اقرار اجنبیہ ہی کے لیے اقرار ہوگا، لہذا اقرار اور زوجیت دونوں صحیح ہوں گے۔

اگر کسی نے مرض الموت میں اپنے بیوی کو تین طلاق دی پھر عدت کے زمانے میں اس کے لیے کسی دین اور قرض کا اقرار کرنے کے بعد وہ مر گیا تو بیوی کو شوہر کی میراث اور اس کے اقرار کردہ دین میں سے جو کم ہوگا وہی ملے گا، کیوں کہ بیوی عدت میں ہے اور اس کے لیے اقرار کرنے میں وہ دونوں متہم ہیں اس وجہ سے کہ ہو سکتا ہے شوہر نے بیوی کو اس کی میراث سے زائد دینے کا ارادہ کیا ہو اور سارا جھگڑا زیادہ ہی میں ہوتا ہے، کم میں کوئی جھگڑا نہیں ہوتا، اس لیے ہم نے یہاں بیوی کے لیے اقل المالین ثابت کیا ہے۔ کیوں کہ وہ متیقن ہے اور اس کے ثبوت میں کوئی جھگڑا نہیں ہے۔ واللہ اعلم وعلمہ اتم

فَصْلٌ أَمَّى هَذَا فَصْلٌ فِي الْإِقْرَارِ بِالنَّسَبِ

یہ فصل نسب کا اقرار کرنے کے بیان میں ہے

اس سے پہلے اقرار بالمال کا بیان تھا اور اب یہاں سے اقرار بالنسب کا بیان ہے اور چونکہ مال کے متعلق اقرار کثیر الوقوع ہے لہذا اسے اقرار بالنسب سے پہلے بیان کیا گیا ہے۔

وَمَنْ أَقَرَّ بِغُلَامٍ يُوَلَّدُ مِثْلَهُ لِمِثْلِهِ وَلَيْسَ لَهُ نَسَبٌ مَعْرُوفٌ أَنَّهُ ابْنُهُ وَصَدَقَهُ الْغُلَامُ ثَبَتَ نَسَبُهُ مِنْهُ وَإِنْ كَانَ مَرِيضًا، لِأَنَّ النَّسَبَ مِمَّا يَلْزَمُهُ خَاصَّةً فَيَصِحُّ إِقْرَارُهُ بِهِ، وَشَرَطُ أَنْ يُوَلَّدَ مِثْلَهُ لِمِثْلِهِ كَمَا لَا يَكُونُ مُكَذِّبًا فِي الظَّاهِرِ، وَشَرَطُ أَنْ لَا يَكُونَ لَهُ نَسَبٌ مَعْرُوفٌ، لِأَنَّهُ يَمْنَعُ ثَبُوتَهُ مِنْ غَيْرِهِ، وَإِنَّمَا شَرَطُ تَصْدِيقِهِ، لِأَنَّهُ فِي يَدِ نَفْسِهِ إِذَا الْمَسْأَلَةُ وَضَعَهَا فِي غُلَامٍ يَعْبُرُ عَنْ نَفْسِهِ بِخِلَافِ الصَّغِيرِ عَلَى مَا مَرَّ مِنْ قَبْلُ وَلَا يَمْتَنِعُ بِالْمَرَضِ، لِأَنَّ النَّسَبَ مِنَ الْحَوَانِجِ الْأَصْلِيَّةِ وَيُشَارِكُ الْوَرَثَةَ فِي الْمِيرَاثِ لِأَنَّهُ لَمَّا ثَبَتَ نَسَبُهُ مِنْهُ صَارَ كَالْوَارِثِ الْمَعْرُوفِ فَيُشَارِكُ وَرَثَتَهُ.

ترجمہ: اگر کسی شخص نے ایسے لڑکے کے متعلق یہ دعویٰ کیا کہ یہ میرا بیٹا ہے اور اس جیسا لڑکا مقرر کو ہو سکتا ہو اور اس لڑکے کا کوئی مشہور نسب نہ ہو اور اس لڑکے نے مدعی کی تصدیق بھی کر دی تو مدعی سے اس لڑکے کا نسب ثابت ہو جائے گا اگرچہ مقرر مریض ہو، کیوں کہ نسب صرف اور صرف مقرر پر لازم ہوتا ہے لہذا مقرر کے لیے اس کا اقرار کرنا صحیح ہے۔ اور امام قدوریؒ نے یہ شرط لگائی ہے کہ اس جیسا لڑکا مقرر جیسے آدمی سے پیدا ہو سکتا ہے تاکہ ظاہر میں وہ جھوٹا نہ ہو اور یہ بھی شرط لگائی ہے کہ اس لڑکے کا کوئی معروف نسب نہ ہو کیوں کہ اس کا دوسرے سے معروف النسب ہونا دوسرے (یعنی مدعی) سے اس کے ثبوت میں مانع ہوگا۔ اور امام قدوریؒ نے لڑکے کی تصدیق کو شرط قرار دیا ہے، کیوں کہ وہ لڑکا اپنے ذاتی قبضہ میں ہوتا ہے، اس لیے کہ یہ مسئلہ اس لڑکے کے متعلق فرض کیا گیا ہے جو اپنی ترجمانی کر سکتا ہو۔

برخلاف صغیر کے جیسا کہ اس سے پہلے گذر چکا ہے۔ اور مرض کی وجہ سے اقرار قبولیت سے مانع نہیں ہوا، اس لیے کہ نسب حوائج اصلیہ میں سے ہے اور (ثبوت نسب کے بعد) وہ لڑکا میراث میں دیگر ورثاء کا شریک ہوگا، کیوں کہ جب مریض سے اس کا نسب

ثابت ہو جائے گا تو وہ مشہور وارث کی طرح ہو جائے گا اور مریض کے ورثاء کا شریک ہوگا۔

اللغات:

﴿یولد﴾ بچہ ہو سکتا ہے۔ ﴿مکذب﴾ جھٹلایا ہوا۔ ﴿یعبّر عن نفسه﴾ اظہار مافی الضمیر کر سکتا ہو۔

اقرار نسب کے درست ہونے کی شرائط:

مسئلہ یہ ہے کہ زید نے راشد کے متعلق یہ اقرار کیا کہ یہ میرا لڑکا ہے اور زید اس عمر کا ہے کہ اس سے راشد جیسا لڑکا پیدا ہو سکتا ہے اور کسی دوسرے سے راشد کا نسب معروف بھی نہ ہو نیز راشد سمجھ دار ہو اور مقرر کی تصدیق کر رہا ہو تو زید کا یہ اقرار درست ہوگا اور راشد اس کا بیٹا ہو جائے گا اور عبارت میں مذکورہ فوائد قیود کی روشنی میں راشد اس کا وارث بھی ہوگا اور دیگر ورثاء کے ساتھ میراث میں شریک بھی ہوگا۔

قَالَ وَيَجُوزُ إِقْرَارُ الرَّجُلِ بِالْوَالِدَيْنِ وَالْوَلَدِ وَالزَّوْجَةِ وَالْمَوْلَى، لِأَنَّهُ أَقْرَبُ بِمَا يَلْزَمُهُ وَلَيْسَ فِيهِ تَحْمِيلُ النَّسَبِ عَلَى الْغَيْرِ، وَيُقْبَلُ إِقْرَارُ الْمَرْأَةِ بِالْوَالِدَيْنِ وَالزَّوْجِ وَالْمَوْلَى لِمَا بَيَّنَّا وَلَا يُقْبَلُ بِالْوَلَدِ، لِأَنَّ فِيهِ تَحْمِيلَ النَّسَبِ عَلَى الْغَيْرِ وَهُوَ الزَّوْجُ، لِأَنَّ النَّسَبَ مِنْهُ إِلَّا أَنْ يَصْدَقَ بِهَا الزَّوْجُ، لِأَنَّ الْحَقَّ لَهُ أَوْ تَشْهَدُ بِوَلَادَتِهِ قَابِلَةً، لِأَنَّ قَوْلَ الْقَابِلَةِ فِي هَذَا مَقْبُولٌ وَقَدْ مَرَّ فِي الطَّلَاقِ وَقَدْ ذَكَرْنَا فِي إِقْرَارِ الْمَرْأَةِ تَفْصِيلًا فِي كِتَابِ الدَّعْوَى، وَلَا بُدَّ مِنْ تَصْدِيقِ هَؤُلَاءِ، وَيَصَحُّ التَّصْدِيقُ فِي النَّسَبِ بَعْدَ مَوْتِهِ الْمُقَرَّرِ، لِأَنَّ النَّسَبَ يَبْقَى بَعْدَ الْمَوْتِ وَكَذَا يَصَحُّ تَصْدِيقُ الزَّوْجَةِ، لِأَنَّ حُكْمَ النِّكَاحِ بَاقٍ وَكَذَا يَصَحُّ تَصْدِيقُ الزَّوْجِ بَعْدَ مَوْتِهَا، لِأَنَّ الْإِرْثَ مِنْ أَحْكَامِهِ وَعِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ لَا يَصَحُّ، لِأَنَّ النِّكَاحَ انْقَطَعَ بَعْدَ الْمَوْتِ وَلِهَذَا لَا يَحِلُّ لَهُ غُسْلُهَا عِنْدَنَا وَلَا يَصَحُّ التَّصْدِيقُ عَلَى إِعْتِبَارِ الْإِرْثِ، لِأَنَّهُ مَعْدُومٌ حَالَةَ الْإِقْرَارِ وَإِنَّمَا يَنْبَغُ بَعْدَ الْمَوْتِ، وَالتَّصْدِيقُ يَسْتَنْدُ إِلَى أَوَّلِ الْإِقْرَارِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ انسان کا ماں باپ، لڑکا، بیوی اور مولیٰ کے متعلق یہ اقرار کرنا کہ یہ میرے باپ یا لڑکے وغیرہ ہیں جائز ہے، اس لیے کہ اس نے ایسی چیز کا اقرار کیا ہے جو اسی پر لازم ہوگی اور اس میں دوسرے پر نسب لا دنا نہیں پایا جاتا ہے اور والدین، شوہر اور مولیٰ کے متعلق عورت کا اقرار مقبول ہے اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں اور لڑکے کے متعلق اس کا اقرار مقبول نہیں ہے اس لیے کہ اس میں غیر یعنی شوہر پر نسب لا دنا ہے، کیوں کہ نسب شوہر ہی سے ثابت ہوتا ہے الا یہ کہ شوہر اس کی تصدیق کر دے، کیوں کہ یہ اسی کا حق ہے یا کوئی دایہ اس کی ولادت کی شہادت دیدے، کیوں کہ اس سلسلے میں دایہ کی شہادت مقبول ہوتی ہے۔ کتاب الطلاق میں یہ مسئلہ گذر چکا ہے اور کتاب الدعوی میں عورت کے اقرار کے حوالے سے بالتفصیل ہم اسے بیان کر چکے ہیں۔ اور صحت

اقرار کے لیے مذکورہ مقررہم کی تصدیق ضروری ہے اور مقرر کی موت کے بعد بھی نسب کے متعلق تصدیق درست ہے، اس لیے کہ نسب بعد از موت بھی باقی رہتا ہے نیز مقرر شوہر کی موت کے بعد زوجہ کی تصدیق بھی درست ہے، اس لیے کہ نکاح کا حکم باقی ہے، اسی طرح بیوی کی موت کے بعد شوہر کی تصدیق بھی درست ہے، کیوں کہ وراثت پانا نکاح کے احکام میں سے ہے۔ اور امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں بیوی کے مرنے کے بعد اس کے حق میں شوہر کی تصدیق صحیح نہیں ہے، اس لیے کہ موت کی وجہ سے نکاح منقطع ہو گیا ہے، اسی لیے ہمارے یہاں شوہر کے لیے بیوی کو غسل دینا حلال نہیں ہے۔ اور وراثت کا اعتبار کر کے تصدیق صحیح نہیں ہے، کیوں بوقت اقرار وراثت معدوم ہوتی ہے اور وراثت تو موت کے بعد ثابت ہوتی ہے جبکہ تصدیق ابتدائے اقرار کی طرف منسوب ہوتی ہے۔

اللغات:

﴿یلمز﴾ اتنی کے ذمے لگے گا۔ ﴿تحمیل﴾ بوجھ لادنا، ذمے لگانا۔ ﴿مولیٰ﴾ آزاد کرنے والا۔ ﴿قابله﴾ والی۔
﴿ارث﴾ وراثت۔ ﴿یستند﴾ منسوب ہوگا، مضاف ہوگا۔

کون کون سے نسب اور رشتے کا اقرار کیا جاسکتا ہے:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر کوئی شخص یہ کہتا ہے کہ فلاں میرے باپ ہیں یا فلاں میری ماں ہے یا فلاں میرا لڑکا ہے یا فلاں عورت میری بیوی ہے یا فلاں شخص میرا مولیٰ ہے تو ان میں سے ہر شخص کے متعلق اس کا اقرار درست اور جائز ہے، کیوں کہ یہ اقرار صرف مقرر پر لازم ہے اور اس میں دوسرے پر کوئی الزام نہیں ہے اس لیے اس کی مقبولیت و معتبریت کا راستہ کلیئر ہے اسی طرح اگر عورت اقرار کرتی ہے تو بھی صحیح ہے، البتہ کسی لڑکے کے متعلق اگر عورت کہتی ہے کہ یہ میرا لڑکا ہے تو اس کا یہ اقرار دہشت نہیں ہے اس لیے کہ اس میں شوہر پر نسب کا الزام ہے، لہذا شوہر کی تصدیق کے بغیر یہ اقرار درست نہیں ہوگا۔ ہاں اگر دایہ یہ کہہ دے کہ بچہ اسی عورت کا ہے اور فلاں شخص سے ثابت النسب ہے تو اس کی تصدیق و تائید کے بعد یہ اقرار درست ہو جائے گا۔ کیوں کہ ولادت ایک مخفی امر ہے اور عورتوں ہی کو اس کا صحیح علم ہوتا ہے۔ لہذا اس سلسلے میں ان کی بات پر فیصلہ کیا جاسکتا ہے۔

ولابد من تصدیق هؤلاء الخ فرماتے ہیں کہ مذکورہ تمام صورتوں میں مقررہم کی طرف سے یہ تصدیق ضروری ہے کہ ہاں ہم مقرر کے والد یا مولیٰ ہیں، کیوں کہ یہ سب اپنے نفس اور اپنی ذات کے مالک ہیں، لہذا ان سے رشتہ جوڑنے کے لیے ان کی تصدیق ضروری ہوگی، ورنہ یہ تو ایسا ہوگا ”جان نہ پہچان خالہ اماں سلام“

ویصح التصدیق الخ مسئلہ یہ ہے کہ اگر مقرر کسی کو اپنا باپ یا بیٹا قرار دے کر مر جائے اور اس کی موت کے بعد مقررہ اس کی تصدیق کرے تو بھی یہ تصدیق معتبر ہوگی، کیوں کہ نسب تو بعد از ان بھی باقی رہتا ہے ایسی ہی اگر شوہر مر جائے اور بیوی موت کے بعد اس کی تصدیق کر دے تو یہ تصدیق بھی معتبر ہے، اس لیے کہ موت کے بعد بھی عدت کے حق میں رشتہ زوجیت باقی رہتا ہے۔

وکذا الخ حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہما کے یہاں اگر بیوی مر جائے اور موت کے بعد شوہر اس کی تصدیق کر دے تو چونکہ شوہر بیوی کا وارث ہوتا ہے اس لیے اس حوالے سے یہ تصدیق معتبر ہے، لیکن امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں یہ تصدیق معتبر نہیں ہوگی، اس لیے کہ موت کی وجہ سے نکاح ختم ہو جاتا ہے، اسی لیے تو ہمارے یہاں شوہر اپنی مرحومہ بیوی کو غسل نہیں دے سکتا اور وراثت کے حوالے سے

اقرار کو صحیح نہیں کہا جاسکتا، کیوں کہ بوقت اقرار وراثت معدوم ہوتی ہے، وراثت تو موت کے بعد ثابت ہوتی ہے اور اقرار موت سے پہلے ہی واقع ہوتا ہے لہذا وراثت کو ثبوت اقرار کے لیے معیار نہیں بنایا جاسکتا۔

قَالَ وَمَنْ أَقَرَّ بِنَسَبٍ مِنْ غَيْرِ الْوَالِدَيْنِ وَالْوَلَدِ نَحْوِ الْإِخِّ وَالْعَمِّ لَا يَقْبَلُ إِقْرَارُهُ فِي النَّسَبِ لِأَنَّ فِيهِ حَمْلَ النَّسَبِ عَلَى الْغَيْرِ، فَإِنْ كَانَ لَهُ وَارِثٌ مَعْرُوفٌ قَرِيبٌ أَوْ بَعِيدٌ فَهُوَ أَوْلَى بِالْمِيرَاثِ مِنَ الْمُقَرَّرِ لَهُ لِأَنَّهُ لَمَّا لَمْ يَثْبُتْ نَسَبُهُ مِنْهُ لَا يُزَاحِمُ الْوَارِثُ الْمَعْرُوفَ، وَإِنْ لَمْ يَكُنْ لَهُ وَارِثٌ اسْتَحَقَّ الْمُقَرَّرُ لَهُ مِيرَاثُهُ، لِأَنَّ لَهُ وَلَايَةَ التَّصَرُّفِ فِي مَالِ نَفْسِهِ عِنْدَ عَدَمِ الْوَارِثِ، أَلَا تَرَى أَنَّ لَهُ أَنْ يُوصِيَ بِجَمِيعِهِ عِنْدَ عَدَمِ الْوَارِثِ فَيَسْتَحِقُّ جَمِيعَ الْمَالِ وَإِنْ لَمْ يَثْبُتْ نَسَبُهُ مِنْهُ لِمَا فِيهِ مِنْ حَمْلِ النَّسَبِ عَلَى الْغَيْرِ، وَلَيْسَتْ هَذِهِ وَصِيَّةً حَقِيقَةً حَتَّى أَنْ مَنْ أَقَرَّ بِأَخٍ ثُمَّ أَوْصَى لِأَخْرَ بِجَمِيعِ مَالِهِ كَانَ لِلْمُوصَى لَهُ ثُلُثُ جَمِيعِ الْمَالِ وَلَوْ كَانَ الْأَوَّلُ وَصِيَّةً لَا شَرَكًا نَصْفَيْنِ لَكِنَّهُ بِمَنْزِلَتِهِ حَتَّى لَوْ أَقَرَّ فِي مَرَضِهِ بِأَخٍ وَصَدَّقَهُ الْمُقَرَّرُ لَهُ ثُمَّ أَنْكَرَ الْمُقَرَّرُ قَرَابَتَهُ ثُمَّ أَوْصَى بِمَالِهِ كُلِّهِ لِلنَّاسِ كَانَ الْمَالُ لِلْمُوصَى لَهُ وَلَوْ لَمْ يُوصِ لِأَحَدٍ كَانَ لِبَيْتِ الْمَالِ، لِأَنَّ رُجُوعَهُ صَحِيحٌ، لِأَنَّ النَّسَبَ لَمْ يَثْبُتْ فَبُطِلَ الْإِقْرَارُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے ماں باپ اور لڑکے کے علاوہ بھائی اور چچا کے نسب کا اقرار کیا تو نسب کے حوالے سے اس کا اقرار مقبول نہیں ہوگا اور اگر مقرر کا کوئی مشہور وارث ہو خواہ قریبی ہو یا دور کا ہو تو وہ وارث مقررہ کی بہ نسبت میراث کا زیادہ مستحق ہوگا، کیوں کہ جب مقرر سے مقررہ کا نسب ثابت نہیں ہوا تو مقررہ وارث معروف کا مزاحم نہیں ہوگا۔ ہاں اگر مقرر کا کوئی وارث نہ ہو تو مقررہ اس کی میراث کا مستحق ہو جائے گا، کیوں کہ وارث نہ ہونے کی صورت میں مقرر کو اپنے مال میں تصرف کا پورا حق ہے، کیا دیکھتے نہیں کہ وارث نہ ہونے کی صورت میں اسے پورے مال کی وصیت کرنے کا حق ہے لہذا مقررہ پورے مال کا مستحق ہوگا اگرچہ مقرر سے اس کا نسب ثابت نہ ہو، کیوں کہ اس میں غیر پر نسب لازم کرنا ہے۔

اور یہ اقرار حقیقی وصیت نہیں ہے حتیٰ کہ اگر کسی نے بھائی کا اقرار کیا پھر دوسرے کے لیے اپنے پورے مال کی وصیت کر دی تو موصیٰ لہ کو پورے مال کا تہائی مال ملے گا اور اگر پہلا (اقرار) وصیت ہوتا تو دونوں موصیٰ لہ نصف نصف پاتے۔ لیکن یہ اقرار وصیت کے درجے میں ہے حتیٰ کہ اگر مقرر نے اپنے مرض الموت میں کسی کے لیے بھائی ہونے کا اقرار کیا اور مقررہ نے اس کی تصدیق کر دی پھر مقرر نے اس بھائی کی قربت کا انکار کر دیا پھر اس نے کسی شخص کے لیے اپنے پورے مال کی وصیت کر دی تو وہ مال موصیٰ لہ کا ہوگا اور اگر کسی کے لیے وصیت نہیں کی تو وہ مال بیت المال کا ہوگا اس لیے کہ مقرر کا رجوع صحیح ہے، کیوں کہ جب نسب ثابت نہیں ہوا تو اقرار باطل ہو گیا۔

اللغات:

﴿اخ﴾ بھائی۔ ﴿عم﴾ چچا۔ ﴿لازاحم﴾ مقابلہ نہیں کرتا۔

جن رشتوں کا اقرار درست نہیں ہوگا:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ زید کہتا ہے کہ فلاں شخص میرا بھائی ہے یا وہ میرا چچا ہے تو محض اس اقرار سے وہ فلاں اس کا بھائی یا چچا نہیں ہوگا، کیوں کہ اس اقرار میں بھائی کی صورت میں باپ پر نسب کا الزام ہے اس لیے کہ باپ کا لڑکا ہی بھائی ہوتا ہے اور چچا کہنے کی صورت میں دادا پر نسب کا الزام ہے، کیوں کہ دادا کا لڑکا چچا ہوتا ہے اور دوسرے کی مرضی اور تصدیق کے بغیر اس پر یہ نسب تھوپنا صحیح نہیں ہے۔ اب اگر یہ مقرر کرتا ہے اور اس مقررہ کے علاوہ اس کا کوئی مشہور وارث موجود ہے خواہ وہ قریبی ہو جیسے ذوی الفروض اور عصب یا بعیدی ہو جیسے ذوی الارحام تو وہ وارث ہی اس مقرر کا سارا مال لے گا اور مقرر کو کچھ نہیں ملے گا، کیوں کہ جب مقررہ سے مقرر کے ہوتے ہوئے غیر وارث کو وراثت ملتی نہیں۔ ہاں اگر مقرر کا کوئی وارث نہ ہو تو مقررہ اس کی میراث کا مستحق ہوگا کیوں کہ اگرچہ نسب کے حوالے سے مقرر کی بات رد کردی گئی ہے لیکن مقررہ کے مستحق مال ہونے کے متعلق اس کا اقرار رد نہیں کیا گیا ہے اور وارث نہ ہونے کی صورت میں مورث کو اپنا سارا مال وصیت کرنے کا حق ہے، لہذا اس صورت میں مقرر کا اقرار مقررہ کو مستحق مال بنانے میں مقبول اور معتبر ہوگا۔

ولیسست هذه الخ صاحب ہدایہ رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ صورت مسئلہ میں مقرر کا اقرار ہے وہ حقیقی وصیت نہیں ہے بلکہ وصیت کے درجے میں ہے، حقیقی وصیت تو اس وجہ سے نہیں ہے کہ اگر کسی نے کہا زید میرا بھائی ہے پھر اس نے بکر کے لیے سارے مال کی وصیت کی تو موصلیٰ لہ کو تہائی مال ملے گا حالاں کہ جسے اس نے بھائی کہا یعنی زید اگر وہ بھی موصلیٰ لہ ہوتا تو مرحوم کا نصف نصف مال وہ دونوں لے لیتے، لیکن نصف نصف نہ لینا بلکہ نہ پانا اس بات کی علامت ہے کہ بھائی والا اقرار حقیقی وصیت نہیں ہے ہاں وصیت کے درجے میں ہے یہی وجہ ہے کہ اگر کسی نے اپنے مرض الموت میں کہا کہ فلاں میرا بھائی ہے اور اس فلاں نے بھی ہاں کہہ دیا پھر مقرر نے اس کی قرابت کا انکار کر دیا کہ یہ کمینہ میرا بھائی نہ تھا اور نہ ہے اس کے بعد مقرر نے اپنا سارا مال کسی کے لیے وصیت کر دیا تو پورا مال موصلیٰ لہ کو ملے گا اور اگر اس نے وصیت نہیں کی تو بیت المال میں جمع ہو جائے گا، کیوں کہ جب اس نے بھائی کے بھائی ہونے کا انکار کر دیا تو اس کی قرابت اور اپنی میراث میں اس کی شرکت سے رجوع کر لیا اور یہ رجوع صحیح ہے۔

قَالَ وَمَنْ مَاتَ أَبُوهُ فَاقْرَأْ بِأَخٍ لَمْ يَثْبُتْ نَسَبُهُ أَخِيهِ لِمَا بَيَّنَّا وَيُشَارِكُهُ فِي الْمِيرَاثِ، لِأَنَّ إِقْرَارَهُ تَضَمَّنُ شَيْئَيْنِ: حَمْلُ النَّسَبِ عَلَى الْغَيْرِ، وَلَا وَلاَئَةَ لَهُ عَلَيْهِ، وَالِاشْتِرَاكَ فِي الْمَالِ وَلَهُ فِيهِ وَلاَئَةٌ فَيَثْبُتُ كَالْمُشْتَرِي إِذَا أَقْرَأَ عَلَى الْبَائِعِ بِالْعَتَقِ لَمْ يُقْبَلْ إِقْرَارُهُ عَلَيْهِ حَتَّى لَا يَرْجِعَ عَلَيْهِ بِالْثَمَنِ وَلَكِنَّهُ يُقْبَلُ فِي حَقِّ الْعَتَقِ، قَالَ وَمَنْ مَاتَ وَتَرَكَ ابْنَيْنِ وَلَهُ عَلَى آخَرِ مِائَةَ دِرْهَمٍ فَاقْرَأْ أَحَدَهُمَا أَنَّ أَبَاهُ قَبَضَ مِنْهَا خَمْسِينَ لَأَشْيَاءَ لِلْمُقَرَّرِ وَالْآخِرِ خَمْسُونَ، لِأَنَّ هَذَا إِقْرَارٌ بِالذَّيْنِ عَلَى الْمَيِّتِ، لِأَنَّ الْإِسْتِيفَاءَ إِنَّمَا يَكُونُ بِقَبْضِ مَضْمُونٍ فَإِذَا كَذَبَهُ أَخُوهُ

اِسْتَعْرِقَ الدِّينُ نَصِيْبَهُ كَمَا هُوَ الْمَذْهَبُ عِنْدَنَا، غَايَةُ الْأَمْرِ أَنَّهَما تَصَادَقَا عَلَى كَوْنِ الْمُقْبُوضِ مُشْتَرَكًا بَيْنَهُمَا لَكِنْ الْمُقْرِ لَوْ رَجَعَ عَلَى الْقَابِضِ بِشَيْءٍ لَرَجَعَ الْقَابِضُ عَلَى الْغَرِيمِ وَرَجَعَ الْغَرِيمُ عَلَى الْمُقْرِ فَيُؤَدِّي إِلَى الدَّوْرِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی کا باپ مر گیا اور کسی شخص کے متعلق اس نے اپنے بھائی ہونے کا اقرار کیا تو اس کا نسب ثابت نہیں ہوگا اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں اور وہ مقررہ میراث میں مقرر کا شریک ہوگا۔ اس لیے کہ مقرر کا اقرار دو چیزوں پر مشتمل ہے: (۱) دوسرے پر نسب لانا اور مقرر کا اس کی ولایت نہیں ہے (۲) مال میں مقرر کو شریک کرنا اور اس میں مقرر کو ولایت حاصل ہے جیسے مشتری نے اگر بائع پر حق عبد کا اقرار کیا تو بائع کے خلاف اس کا یہ اقرار مقبول نہیں ہوگا اور مشتری بائع سے ثمن واپس نہیں لے گا لیکن حق کے حق میں یہ اقرار مقبول ہوگا۔

فرماتے ہیں کہ اگر کوئی شخص دو بیٹے چھوڑ کر مراد اور ایک شخص پر اس مرحوم کے سودرا ہم قرض تھے اور ان دونوں بیٹوں میں سے ایک نے یہ اقرار کیا کہ اس کے والد مرحوم نے سودرا ہم میں سے پچاس لے لیے تھے تو مقرر کو کچھ نہیں ملے گا اور دوسرے کو پچاس درہم ملیں گے، کیوں کہ یہ میت پر دین کا اقرار ہے اور دین وصول کرنے کا طریقہ یہی ہے کہ وہ مال مضمون پر قبضہ کر کے وصول کیا جائے پھر جب ایک بھائی نے (باپ کے حق میں دین کی وصولیابی کا انکار کر کے) مقرر بھائی کی تکذیب کر دی تو دین اس کے حصے پر محیط ہو گیا جیسا کہ ہمارے یہاں یہی مذہب ہے۔ زیادہ سے زیادہ یہی بات ہوگی کہ وصول شدہ حصہ ان کے مابین مشترک ہوگا لیکن اگر مقرر قابض سے کچھ واپس لیتا ہے تو قابض قرض دار سے واپس لینے والا ہوگا اور پھر قرض دار مقرر سے واپس لے گا اور اس سے دور لازم آئے گا۔

اللَّغَاتُ:

﴿ولایۃ﴾ اختیار۔ ﴿استیفاء﴾ پورا وصول کرنا۔ ﴿کذبۃ﴾ اس کو جھٹلایا ہے۔ ﴿استغرق﴾ گھیر لے گا۔ ﴿نصب﴾ حصہ۔

باپ کی موت کے بعد کسی کو بھائی قرار دینا:

عبارت میں دو مسئلے بیان کئے گئے ہیں: (۱) زید کا انتقال ہوا اس کا ایک بیٹا نعمان موجود ہے اور وہی اس سے معروف النسب ہے کچھ دنوں کے بعد سلمان کے متعلق نعمان نے یہ اقرار کیا کہ سلمان میرا حقیقی بھائی ہے تو بھائی ہونے اور نسب ثابت ہونے کے حق میں نعمان کا یہ اقرار معتبر نہیں ہوگا، کیوں کہ اس میں غیر یعنی اپنے مرحوم باپ پر نسب کا الزام ہے اور مقرر کو ولایت الزام حاصل نہیں ہے البتہ مقررہ باپ کی میراث میں مقرر کا شریک و سہم ہوگا، کیوں کہ میراث مقرر کا حق ہے اور اس میں دوسرے کو شریک کرنے کی اسے ولایت حاصل ہے اس لیے اس حوالے سے اس کا یہ اقرار درست اور معتبر ہے۔ اس کی مثال ایسی ہے جیسے زید نے بکر سے اس کا غلام خریدا اور اسے ثمن دیدیا پھر زید کہتا ہے کہ بکر نے تو بیچنے سے پہلے ہی یہ غلام آزاد کر دیا تھا تو زید کا یہ اقرار بائع کے حق میں مقبول نہیں ہوگا، یعنی اس اقرار کی وجہ سے زید بائع سے غلام کا ثمن واپس نہیں لے سکے گا، کیوں کہ یہ بھی اقرار علی الغیر ہے، لیکن یہ اقرار خود مقرر

یعنی زید کے حق میں معتبر ہوگا اور اس کی طرف سے وہ غلام آزاد کردہ شمار ہوگا۔

(۲) مسئلہ یہ ہے کہ زید کا انتقال ہوا اس نے دولڑکے چھوڑے اور اس کا نعمان پر سودرہم قرضہ ہے، اب اس کے دونوں لڑکوں میں سے ایک لڑکا کہتا ہے کہ میرے والد نے مدیون یعنی نعمان سے پچاس درہم وصول کر لیا تھا اور اس پر اب صرف پچاس ہی درہم قرض ہیں، لیکن دوسرا کہتا ہے کہ نہیں والد مرحوم نے کچھ بھی نہیں وصول کیا تھا اور مدیون پر پورے سودرہم باقی ہیں تو یہاں مقرر یعنی پچاس درہم کی وصولیابی کا اقرار کرنے والے کو کچھ نہیں ملے گا، کیوں کہ وہ اپنے مرحوم باپ کے ترکے سے پچاس درہم کا مالک تھا اور اس نے مدیون کے حق میں پچاس کی ادائیگی کا اقرار کر کے اپنا حق ساقط کر دیا ہے اور اس کے اس اقرار میں چونکہ دوسرے کی حق تلفی ہے، لہذا دوسرے کے حق میں یہ اقرار معتبر نہیں ہوگا اور اسے اپنا حق یعنی پچاس درہم ملے گا۔ اس لیے کہ جولڑکا اس بات کا اقرار کر رہا ہے کہ والد محترم نے پچاس درہم وصول کر لیا ہے وہ درحقیقت میت پر دین کا اقرار کر رہا ہے اور پھر دین کی وصولیابی ایسے مال پر قبضہ کرنے سے ہوتی ہے جو ذمہ میں واجب ہو اور اس کا ضمان واجب ہو، کیوں کہ دیون بامثالہا ادا کیے جاتے ہیں نہ کہ بامعینہا اب جب ایک لڑکا مرحوم کے حق میں وصولیابی کا منکر ہے اور اس حوالے سے وہ اپنے بھائی کی تکذیب کر رہا ہے تو اب دین صرف مقرر کے حصے میں وصول شدہ سمجھا جائے گا۔ اور باقی پچاس درہم صرف اور صرف منکر اور مذب کے لیے ہوں گے اور مقرر کا اس میں کوئی حصہ نہیں ہوگا۔

لیکن اگر یہ سوال کیا جائے کہ جب مقرر اور منکر اس بات پر متفق ہیں کہ باقی پچاس درہم جو مدیون سے غیر مقرر نے وصول کیا ہے اس میں تو دونوں مشترک ہیں یا یوں کہا جائے کہ مقرر کہتا ہے ہم لوگ پچاس میں ایک دوسرے کے شریک ہیں اور منکر کہتا ہے کہ سو میں شرکت ہے اور شرکت اور اشتراک میں دونوں متفق ہیں اور اس اعتبار سے مقرر محسین والا منکر سے یا دین نہ وصول ہوا ہو تو قابض اور مدیون سے اپنا حصہ واپس لے سکتا ہے حالانکہ نفس الامر میں ایسا نہیں ہے؟ اس کا جواب یہ ہے کہ صورت مسئلہ میں مقرر قابض سے کچھ بھی نہیں لے سکتا، کیوں کہ مقرر کے اقرار کی وجہ سے مدیون پچاس اس کے باپ کو دے چکا ہے، اب اگر مقرر اس سے پھر اپنا حصہ یعنی پچیس درہم واپس لے گا تو اس کے حصے میں کچھ تر ۵/ درہم ہو جائیں گے اور پھر غیر مقرر اور منکر بھائی بھی مدیون سے اپنا حصہ مانگے گا اور چونکہ وہ مدیون کی طرف سے والد محترم کو ادائیگی دین کا منکر ہے اس لیے اس کا حصہ پچاس درہم ہے لیکن مدیون اسے صرف پچیس دے گا، کیوں کہ اس کے پاس پچیس ہی درہم بچے ہیں لہذا الامحالہ وہ مقرر کا کان پکڑ کر اس سے پچیس درہم واپس لے کر غیر مقرر اور منکر کو دے گا اور جب مدیون مقرر سے واپس لے گا تو مقرر پھر اپنا حق یعنی پچیس درہم لینے کے لیے اس کا دامن پکڑے گا اور تاحیات یہ پکڑ دھکڑ ختم نہیں ہوگی اسی لیے صورت مسئلہ میں ہمارا دو ٹوک فیصلہ یہ ہے کہ یہاں باقی قرضہ صرف منکر کو ملے گا اور مقرر کو کچھ نہیں ملے گا۔ واللہ اعلم وعلمہ اتم



کِتَابُ الصُّلْحِ

یہ کتاب احکام صلح کے بیان میں ہے

کتاب الاقرار کے معا بعد کتاب الصلح کو بیان کرنے کی وجہ یہ ہے کہ مقرباً مقررہ کا انکار خصومت و منازعت کا سبب ہے اور حل خصومت کا اچھا طریقہ صلح اور مصالحت ہے، لیکن چونکہ صلح کا نمبر مختصص کے بعد ہی آتا ہے اس لیے کتاب الاقرار کو کتاب الصلح پر مقدم کیا گیا ہے۔

صلح کے لغوی معنی ہیں: اچھائی، عمدگی، یہ فساد یعنی بگاڑ کی ضد ہے۔

صلح کے اصطلاحی معنی ہیں: عقد وضع لرفع المنازعة یعنی وہ عقد جو جھگڑا ختم کرنے کے لیے موضوع اور مشروع ہے۔

قَالَ الصُّلْحُ عَلَى ثَلَاثَةِ أَصْرٍ: صُلْحٌ مَعَ إِقْرَارٍ وَصُلْحٌ مَعَ سَكُوتٍ وَهُوَ أَنْ لَا يُقَرَّرَ الْمُدْعَى عَلَيْهِ وَلَا يُنْكِرُ وَصُلْحٌ مَعَ انْكَارٍ، وَكُلُّ ذَلِكَ جَائِزٌ لِإِطْلَاقِ قَوْلِهِ تَعَالَى: ﴿وَالصُّلْحُ خَيْرٌ﴾ (سورة النساء: ۱۲۸) وَلَقَوْلِهِ ۝ (عَلَيْهِ السَّلَامُ) «كُلُّ صُلْحٍ جَائِزٌ فِيمَا بَيْنَ الْمُسْلِمِينَ إِلَّا صُلْحًا أَحَلَّ حَرَامًا أَوْ حَرَّمَ حَلَالًا» وَقَالَ الشَّافِعِيُّ رَحِمَهُ اللَّهُ لَا يَجُوزُ مَعَ انْكَارٍ أَوْ سَكُوتٍ لِمَا رَوَيْنَا وَهَذَا بِهَذِهِ الصِّفَةِ، لِأَنَّ الْبُدْلَ إِنْ كَانَ حَلَالًا عَلَى الدَّافِعِ حَرَامًا عَلَى الْآخِذِ فَيَنْقَلِبُ الْأَمْرُ، وَلَئِنْ الْمُدْعَى عَلَيْهِ يَدْفَعُ الْمَالَ لِقَطْعِ الْخُصُومَةِ عَنْ نَفْسِهِ وَهَذَا رِشْوَةٌ، وَلَنَا مَا تَكَلَّمْنَا وَأَوَّلُ مَا رَوَيْنَا، وَتَأْوِيلُ آخِرِهِ أَحَلَّ حَرَامًا لِعَيْنِهِ كَالْخَمْرِ أَوْ حَرَّمَ حَلَالًا لِعَيْنِهِ كَالصُّلْحِ عَلَى أَنْ لَا يَطَأَ الضَّرَّةَ، وَلَئِنْ هَذَا صُلْحٌ بَعْدَ دَعْوَى صَحِيحَةٍ فَيَقْتَضِي بِجَوَازِهِ، لِأَنَّ الْمُدْعَى يَأْخُذُهُ عِوَضًا عَنْ حَقِّهِ فِي رَغْمِهِ، وَهَذَا مَشْرُوعٌ، وَالْمُدْعَى عَلَيْهِ يَدْفَعُهُ لِدَفْعِ الْخُصُومَةِ عَنْ نَفْسِهِ وَهَذَا مَشْرُوعٌ أَيْضًا إِذَا الْمَالُ وَقَايَةَ الْإِنْفُسِ

وَدَفْعُ الرِّشْوَةِ لِلْفِعِّ الظُّلْمِ أَمْرٌ جَائِزٌ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ صلح کی تین قسمیں ہیں (۱) صلح مع اقرار (۲) صلح مع سکوت اور وہ یہ ہے کہ مدعی علیہ نہ اقرار کرے اور نہ انکار کرے (۳) تیسری قسم صلح مع انکار ہے اور ان میں سے ہر صلح جائز ہے، اس لیے کہ اللہ تعالیٰ نے والصلح خیر مطلق فرمایا ہے۔ اور اس لیے کہ آپ ﷺ کا ارشاد گرامی ہے ”مسلمانوں کے مابین ہر صلح جائز ہے سوائے اس صلح کے جو حرام کو حلال کر دے یا حلال کو حرام کر دے۔ امام شافعی رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ صلح مع انکار اور صلح مع سکوت جائز نہیں ہے، اس روایت کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں اور صلح مع الانکار والسکوت بھی اسی صفت پر ہے، اس لیے کہ بدل اگر چہ دینے والے پر حلال ہے لیکن لینے والے پر حرام ہے، لہذا معاملہ الٹا ہو جائے گا اور اس لیے کہ مدعی علیہ اپنے نفس سے خصومت دور کرنے کے لیے مال دیتا ہے اور یہ رشوت ہے ہماری دلیل وہ آیت کریمہ ہے جسے ہم تلاوت کر چکے ہیں۔ اور روایت کردہ حدیث کا ابتدائی حصہ ہے اور اس آخری جزء کی تاویل یہ ہے کہ وہ صلح ایسی چیز کو کرے جو حرام لعینہ ہو جیسے شراب یا ایسی چیز کو حرام کرے جو حلال لعینہ (بالذات حلال) ہو جیسے کسی نے اس بات پر اپنی بیوی سے صلح کیا کہ سوتن سے دلی نہیں کرے گا۔

اور اس لیے کہ یہ صلح ایک صحیح دعویٰ کے بعد ہوئی ہے لہذا اس کے جواز کا فیصلہ کیا جائے گا، کیوں کہ مدعی (اپنی سمجھ کے مطابق) وہ مال اپنے حق کا عوض خیال کر کے لے رہا ہے اور یہ شروع ہے اور مدعی علیہ اپنی ذات سے خصومت دور کرنے کے لیے مدعی کو مال دے رہا ہے اور یہ بھی شروع ہے اس لیے کہ مال حفاظت نفس ہی کے لیے ہوتا ہے اور دفع ظلم کے لیے رشوت دینا جائز ہے۔

اللغات:

﴿سکوت﴾ خاموشی۔ ﴿دافع﴾ دور کرنے والا، دینے والا۔ ﴿قطع﴾ کاٹنا، مراد روکنا، ختم کرنا۔ ﴿خصومة﴾ جھگڑا۔ ﴿لا بطل﴾ دلی نہیں کرے گا۔ ﴿حضرة﴾ سوتن۔

تخریج:

① أخرجه ابوداؤد في سننه كتاب القضاء باب في الصلح (۳۵۹۴).

صلح کی اقسام اور ان کے جواز میں اختلاف کا بیان:

صلح کی تین قسمیں ہیں (۱) صلح مع اقرار یعنی مدعی علیہ مدعی کے دعوے کا اقرار کرتے ہوئے اسے کچھ مال دے کر راضی کر لے (۲) صلح مع انکار یعنی مدعی علیہ مدعی کے دعوے کا انکار کر دے اور جب اس سے قسم لی جائے تو قسم کی جگہ کچھ مال دے کر مدعی کا منہ بند کر دے (۳) تیسری قسم صلح مع السکوت ہے اس میں مدعی علیہ نہ تو مدعی کے دعوے کا اقرار کرتا ہے اور نہ ہی انکار کرتا ہے اور خاموشی کے ساتھ لین دین کر کے معاملے کو سلجھا لیتا ہے ہمارے یہاں صلح کی یہ تینوں قسمیں جائز ہیں جب کہ شوافع کے یہاں صرف صلح مع الاقرار درست ہے اور اس کے علاوہ صلح مع الانکار اور صلح مع السکوت درست نہیں ہے۔ امام شافعی رحمہ اللہ کی دلیل یہ حدیث ہے کل صلح جائز فیما بین المسلمین إلا صلحا أحل حراما أو حرم حلالا کہ ہر صلح مسلمانوں کے مابین درست ہے لیکن جو حلال کو حرام بنادے یا حرام کو حلال کر دے وہ صلح درست نہیں ہے اور چونکہ صلح مع الانکار میں یہ خرابی موجود ہے اس لیے یہ درست نہیں

ہے، کیوں کہ صلح کا عوض دینا دینے والے پر حلال ہے لیکن لینے والے پر حرام ہے، اس لیے کہ مدعی علیہ اس کے دعوے کا منکر ہے اور مدعی نے بینہ سے اپنا حق ثابت نہیں کیا ہے یا یوں کہا جائے کہ مدعی علیہ اپنے نفس سے دفعِ خصومت کے لیے اسے مال دے رہا ہے۔ اس لیے اس کے لیے یہ مال از قبیل رشوت ہوگا اور رشوت حرام ہے۔ اور اس حوالے سے معاملہ الٹا ہو جائے گا۔ یعنی اب دینے والے پر یہ دینا حرام ہوگا اور آخذ کے لیے حلال ہوگا۔

وَلَنَا مَا تَلَوْنَا الْخِ صَلَاحِ كَے اقسام ثلاثہ کے جواز اور ان کی درستگی پر ہماری دلیل قرآن کریم کی یہ آیت کریمہ ہے وَالصَّلَاحِ خَیْرٌ كَے صلح کرنا بہتر ہے اور چونکہ یہ مطلق ہے اور اس میں اقرار اور انکار کی کوئی تفصیل نہیں ہے، اس لیے صلح کی ہر قسم درست اور جائز ہوگی۔ نیز حدیث کُلِّ صَلَاحٍ جَائِزٌ فِيمَا بَيْنَ الْمُسْلِمِينَ سے بھی علی الاطلاق ہر صلح کے جواز کا حکم ثابت ہو رہا ہے اور اس حدیث میں جو "إِلَّا صَلَاحًا أَحَلَّ حَرَامًا أَوْ حَرَّمَ حَلَالًا" کا فرمان وارد ہے اس سے حرام لعینہ اور حلال لعینہ مراد ہے کیوں کہ حلالا اور حراما مطلق ہے اور مطلق سے حرام لعینہ اور حلال لعینہ ہی مراد ہوتا ہے یعنی اگر کوئی صلح حرام لعینہ مثلاً شراب اور خنزیر کو حلال کرے یا حلال لعینہ (مثلاً شوہر اس بات پر بیوی سے صلح کرے کہ وہ اس کے سوتن سے وطی نہ کرے) (حالاں کہ سوتن سے وطی حلال ہے) کو حرام کرے وہ درست نہیں ہے۔

اس سلسلے کی دوسری دلیل یہ ہے کہ صلح مع الانکار یا صلح مع السکوت بھی صحیح دعوے کے بعد ہوتی ہے اسی لیے تو مدعی علیہ سے انکار پر قسم لی جاتی ہے ظاہر ہے کہ اگر دعویٰ صحیح نہ ہوتا تو اس سے قسم بھی نہ لی جاتی، لہذا یہ ثابت ہو گیا کہ صلح مع الانکار اور صلح مع السکوت میں دعویٰ صحیح ہوتا ہے، لہذا صلح بھی صحیح ہوگی اور جب صلح صحیح ہوگی تو اس کی تقریر یہ ہوگی کہ مدعی وہ مال اپنے حق کا عوض سمجھ کر لے گا اور مدعی علیہ اپنے نفس سے ظلم دور کرنے کی غرض سے اسے مال دے گا اور اموال حفاظتِ نفوس ہی کے لیے ہوتے ہیں اور اسی مقصد سے جمع کیے جاتے ہیں لہذا دفعِ ظلم کے لیے رشوت دینا جائز ہے۔

قَالَ وَإِنْ وَقَعَ الصَّلُحُ عَنْ إِقْرَارٍ أُعْتَبِرَ فِيهِ مَا يُعْتَبَرُ فِي الْبَيَاعَاتِ إِنْ وَقَعَ عَنْ مَالٍ بِمَالٍ لَوْ جُودَ مَعْنَى الْبَيْعِ وَهُوَ مُبَادَلَةُ الْمَالِ بِالْمَالِ فِي حَقِّ الْمُتَعَاقِدِينَ بَتَرَاضٍ مَعَهُمَا فَيَجْرِي فِيهِ الشُّفْعَةُ إِذَا كَانَ عِقَارًا وَيُرَدُّ بِالْعَيْبِ وَيُثَبَّتُ فِيهِ خِيَارُ الشَّرْطِ وَالرُّوْيَةِ وَيُفْسِدُهُ جَهَالَةُ الْبَدَلِ، لِأَنَّهَا هِيَ الْمُفْضِيَّةُ إِلَى الْمَنَازَعَةِ دُونَ جَهَالَةِ الْمُصَالِحِ عَنْهُ لِأَنَّهُ يَسْقُطُ وَيَشْتَرِطُ الْقُدْرَةُ عَلَى تَسْلِيمِ الْبَدَلِ، وَإِنْ وَقَعَ عَنْ مَالٍ بِمَنَافِعٍ يُعْتَبَرُ بِالْإِجَارَاتِ لَوْ جُودَ مَعْنَى الْإِجَارَةِ وَهُوَ تَمْلِيكُ الْمَنَافِعِ بِمَالٍ وَالْإِعْتِبَارُ فِي الْعُقُودِ لِمَعَانِيهَا فَيَشْتَرِطُ التَّوَقُّفُ فِيهَا، وَيَبْطُلُ الصَّلُحُ بِمَوْتِ أَحَدِهِمَا فِي الْمُدَّةِ، لِأَنَّهُ إِجَارَةٌ، قَالَ وَالصَّلُحُ عَنِ السُّكُوتِ وَالْإِنْكَارِ فِي حَقِّ الْمُدْعَى عَلَيْهِ لِإِفْتِدَاءِ الْيَمِينِ وَقَطْعِ الْبُخْصُومَةِ، وَفِي حَقِّ الْمُدْعَى لِمَعْنَى الْمُعَاوَضَةِ لِمَا بَيَّنَّا، وَيَجُوزُ أَنْ يَخْتَلِفَ حُكْمُ الْعَقْدِ فِي حَقِّهِمَا كَمَا يَخْتَلِفُ حُكْمُ الْإِقَالَةِ فِي حَقِّ الْمُتَعَاقِدِينَ وَغَيْرِهِمَا، وَهَذَا فِي الْإِنْكَارِ ظَاهِرٌ وَكَذَا فِي السُّكُوتِ

لَاِنَّهُ يَحْتَمِلُ الْاِقْرَارَ وَالْجُحُوْدَ فَلَا يَنْبِئُ كَوْنُهُ عَوْضًا فِي حَقِّهِ بِالشَّلْكِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر اقرار کے ساتھ صلح ہوئی ہو تو اس میں وہی چیزیں معتبر ہوں گی جو بیوع میں معتبر ہوتی ہیں بشرطیکہ مال کے عوض مال پر صلح ہوئی ہو، کیوں کہ اس میں بیع کا معنی (یعنی مبادلۃ المال بالمال) موجود ہے اور وہ متعاقدين کے حق میں ان کی رضامندی سے مال کے عوض مال کا تبادلہ کرنا ہے اور اگر مدعی علیہ کی دی ہوئی چیز زمین اور عقار ہو تو اس میں شفعہ جاری ہوگا اور عیب کی وجہ سے اسے واپس کیا جائے گا اور اس میں اختیار شرط اور اختیار رویت ثابت ہوگا اور بدل کی جہالت اسے فاسد کر دے گی، کیوں کہ بدل ہی کی جہالت مفضی الی المنازعت ہے، نہ کہ مصالحت عنہ کی جہالت، کیوں کہ مصالح عنہ تو ساقط ہو جاتی ہے اور اس صلح میں قدر علی تسلیم البدل شرط ہے۔ اور اگر مال کے عوض منافع پر صلح ہوئی ہو تو اسے اجارات پر قیاس کیا جائے گا، کیوں کہ اس میں اجارہ کا معنی موجود ہے اور وہ مال پر منافع کی تملیک ہے اور عقود میں معافی ہی کا اعتبار ہوتا ہے، لہذا اس میں توقيت شرط ہوگی۔ اور مدت کے دوران ایک کے مرنے سے صلح باطل ہو جاتی ہے، اس لیے کہ یہ صلح اجارہ ہے۔

فرمایا کہ وہ صلح جو سکوت یا انکار کے عوض ہو وہ مدعی علیہ کے حق میں قسم کا فدیہ دینے اور خصوصیت ختم کرنے کا عوض ہے اور مدعی کے حق میں معاوضہ کے معنی میں ہوتی ہے اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں۔ اور یہ ہو سکتا ہے کہ عقد صلح کا حکم مدعی اور مدعی علیہ کے حق میں الگ الگ ہو جیسے متعاقدين وغیرہ کے حق میں اقالہ کا حکم بدلتا رہتا ہے۔ اور انکار کی صودت میں یہ ظاہر ہے نیز سکوت میں بھی یہی حکم ہے، اس لیے کہ سکوت میں اقرار اور انکار دونوں کا احتمال ہے لہذا شک کی وجہ سے مدعی علیہ کے حق میں یہ عوض نہیں ہوگا۔

اللغات:

﴿بیاعات﴾ خرید و فروخت کے معاملے۔ ﴿عقار﴾ غیر منقولہ جائیداد، زمین وغیرہ۔ ﴿منفضیۃ﴾ پہنچانے والی۔ ﴿افتداء﴾ فدیہ دینا۔ ﴿یمین﴾ قسم۔ ﴿اقالة﴾ رد بیع۔

صلح کی تینوں اقسام کی تحلیل و تخریج کا حکم:

عبارت میں دو مسئلے مذکور ہیں:

(۱) اگر صلح مع الاقرار ہو اور مال کے عوض مال پر ہو یعنی مدعی مال کا دعویٰ کر رہا ہو اور مدعی علیہ نے مال دے کر اسے خاموش کر دیا ہو تو اس صلح کے صحیح ہونے کے لیے وہ تمام شرطیں ضروری ہوں گی جو بیع کے لیے شرط ضروری ہیں، کیوں کہ اس میں بیع کا معنی یعنی مبادلۃ المال بتراضی الطرفین موجود ہے اور اگر مدعی بہ عقار ہو تو اس میں شفعہ بھی جاری ہوگا اور شرط رویت کا اختیار بھی ثابت ہوگا جیسا کہ بیع میں ہوتا ہے اور جس طرح ثمن کی جہالت مفید بیع ہے اسی طرح صلح کے عوض اور بدل کی جہالت مفید صلح بھی ہے، اس لیے کہ عوض اور بدل ہی کی جہالت مفضی الی النزاع ہوتی ہے مثلاً مدعی مدعی علیہ سے مال کا مطالبہ کرے اور مدعی علیہ کہہ دے یا تمہیں کچھ دینا یا دراہم دوں گا اور اس پر صلح ہو جائے تو دراہم یا دینار کی مقدار مجہول ہونے سے دونوں میں فساد ہوگا لہذا اس مقدار کی وضاحت ضروری ہے البتہ مصالح عنہ یعنی جس چیز کی وجہ سے صلح کی جارہی ہے مثلاً مدعی کہتا ہے اس دار میں میرا بھی حصہ اور مجھے ملنا

چاہئے لیکن مدعی علیہ کچھ رقم دے کر اسے چپ کر دیتا ہے تو یہ صحیح ہے اور مدعی کے حصے کی جہالت صلح اور لین دین سے مانع نہیں ہے حالاں کہ اس کا دار میں جو حصہ ہے وہ مجبول ہے، لیکن اس سے صحت صلح پر فرق نہیں پڑے گا اور صلح کی صحت کے لئے یہ بھی ضروری ہے کہ مدعی علیہ عوض اور بدل کے سپرد کرنے پر قادر ہو، کیوں کہ مدعی کو اگر اس کا عوض نہیں ملے گا تو وہ جھگڑا کرے گا اور یہ چیز مفسد صلح بن جائے گی۔

وإن وقع عن مال بمنافع الخ اگر مال کے عوض منافع پر صلح ہوئی ہو مثلاً مدعی پچاس درہم کا مطالبہ کر رہا ہو اور مدعی علیہ اسے اپنا گھوڑا سوار ہونے کے لیے دے رہا ہو یا رہنے کے لیے اپنا مکان دے رہا ہو تو یہ اجارہ کے درجے میں ہوگا اور اس میں اجارہ کی شرطیں معتبر ہوں گی چنانچہ اس میں سوار ہونے یا رہنے کی مدت کو بیان کرنا ضروری ہوگا اور مدت کے دوران اگر مدعی یا مدعی علیہ میں سے کوئی مر جاتا ہے تو صلح باطل ہو جائے گی جیسا کہ اجارہ میں بھی یہ چیزیں شرط اور ضروری ہیں۔

(۲) دوسرا مسئلہ یہ ہے کہ صلح میں مدعی اور مدعی علیہ کے حق میں حکم کا اختلاف اور تبادلہ جائز ہے یعنی یہ ہو سکتا ہے کہ مدعی کے حق میں اس کا حکم دوسرا یعنی معاوضہ کا ہو اور مدعی علیہ کے حق میں قسم سے چھٹکارے اور فدیہ کا ہو اور اس میں کوئی حرج نہیں ہے جیسے اقالہ میں یہی ہوتا ہے کہ اقالہ عاقدین کے حق میں فسخ ہوتا ہے لیکن تیسرے کے حق میں وہ بیع جدید ہوتا ہے۔ مدعی علیہ کے انکار کی صورت میں صلح کا اس کے حق میں قسم سے چھٹکارے اور قطع خصوصیت کے لیے ہونا تو واضح ہے اور سکوت میں بھی یہی حکم ہے، کیوں کہ سکوت میں بھی اقرار اور انکار دونوں کا احتمال ہوتا ہے اور چونکہ کوئی پہلو واضح نہیں ہوتا اس لیے شک کی وجہ سے اسے مدعی علیہ کے حق میں معاوضہ اور عوض نہیں قرار دیں گے۔

قَالَ وَإِذَا صَلَّحَ عَنْ دَارٍ لَمْ يَجِبْ فِيهَا الشَّفَعَةُ قَالَ مَعْنَاهُ إِذَا كَانَ عَنْ إِنْكَارٍ أَوْ سُكُوتٍ لِأَنَّهُ يَأْخُذُهَا عَلَى أَصْلِ حَقِّهِ وَيَدْفَعُ الْمَالَ دَفْعًا لِيُخْصِمَةَ الْمُدْعَى، وَزَعَمَ الْمُدْعَى لَا يَلْزَمُهُ بِخِلَافٍ مَا إِذَا صَلَّحَ عَلَى دَارٍ حَيْثُ يَجِبُ فِيهَا الشَّفَعَةُ، لِأَنَّ الْمُدْعَى يَأْخُذُهَا عَوَضًا عَنِ الْمَالِ فَكَانَ مُعَاوَضَةً فِي حَقِّهِ فَيَلْزَمُ الشَّفَعَةُ بِإِقْرَارِهِ وَإِنْ سَكَتَ الْمُدْعَى عَلَيْهِ يَكْذِبُهُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مدعی نے کسی مکان کے عوض صلح کی تو اس میں شفعہ نہیں واجب ہوگا صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ امام قدوری کے قول کا مطلب یہ ہے کہ جب صلح مع الانکار یا صلح مع السکوت ہو، کیوں کہ مدعی علیہ وہ دار اپنا اصل حق سمجھ کر لے رہا ہے اور مدعی کی خصوصیت ختم کرنے کے لیے اسے مال دے رہا ہے اور مدعی کا گمان مدعی علیہ پر لازم نہیں ہوتا۔ برخلاف اس صورت کے جب دار پر صلح ہوئی ہو تو اس میں شفعہ واجب ہوگا، کیوں کہ مدعی اسے مال کا عوض سمجھ کر لے گا، لہذا وہ مدعی کے حق میں معاوضہ ہوگا اور مدعی کے اقرار سے اس پر شفعہ لازم ہوگا اگرچہ مدعی علیہ اس کی تکذیب کر رہا ہو۔

زمین کی صلح پر حق شفعہ:

مسئلہ یہ ہے کہ ایک مکان پر زید قابض ہے اور کسی مدعی نے دعویٰ کیا کہ اس مکان میں میرا بھی حصہ ہے اس پر زید نے انکار کر دیا

یا خاموشی اختیار کر لی لیکن پھر اسے کچھ رقم دے کر خاموش کر دیا تو اس گھر میں شفعہ نہیں ہوگا اس لیے کہ مدعی علیہ تو یہی سمجھ رہا ہے کہ یہ مکان صرف اور صرف میرا ہے اور مدعی کے جھگڑے کو ٹالنے کے لیے اسے رقم دے رہا ہے اور مدعی چاہے اسے اپنے حق کا عوض سمجھے یا کچھ اور، اس سے مدعی علیہ کا کوئی واسطہ نہیں ہے۔ ہاں اگر دار ہی پر صلح ہوئی ہو تو اس میں شفعہ ہوگا کیوں کہ مدعی دار کو مال کا عوض سمجھ کر لے گا اور یہ اس کے حق میں معاوضہ ہوگا اور اگر مدعی اس کے معاوضہ ہونے کا اقرار کرتا ہے تو اس میں شفعہ جاری ہوگا چاہے مدعی علیہ ناک رگڑ کر مر جائے۔

قَالَ وَإِذَا كَانَ الصُّلْحُ عَنْ إِقْرَارٍ وَاسْتَحَقَّ بَعْضُ الْمَصَالِحِ عَنْهُ رَجَعَ الْمُدْعَى عَلَيْهِ بِحِصَّةٍ ذَلِكَ مِنَ الْعَوَضِ لِأَنَّهُ مُعَاوَضَةٌ مُطْلَقَةٌ كَالْبَيْعِ، وَحُكْمُ الْإِسْتِحْقَاقِ فِي الْبَيْعِ هَذَا، وَإِنْ وَقَعَ الصُّلْحُ عَنْ سَكُوتٍ أَوْ إِنْكَارٍ فَاسْتَحَقَّ الْمُتَنَازِعُ فِيهِ رَجَعَ الْمُدْعَى بِالْخُصُومَةِ، وَرَدَّ الْعَوَضُ، لِأَنَّ الْمُدْعَى عَلَيْهِ مَا بَدَلَ الْعَوَضِ إِلَّا لِيُدْفَعَ الْخُصُومَةُ عَنْ نَفْسِهِ فَإِذَا ظَهَرَ الْإِسْتِحْقَاقُ تَبَيَّنَ أَنَّ لَا خُصُومَةَ لَهُ فَيَقْبَى الْعَوَضُ فِي يَدِهِ غَيْرُ مُشْتَمِلٍ عَلَى غَرْضِهِ فَيَسْتَرُدُّهُ، وَإِنْ اسْتَحَقَّ بَعْضُ ذَلِكَ رَدَّ حِصَّتَهُ وَرَجَعَ بِالْخُصُومَةِ فِيهِ لِأَنَّهُ خَلَا الْعَوَضُ فِي هَذَا الْقَدْرِ عَنِ الْغَرْضِ، وَلَوْ اسْتَحَقَّ الْمَصَالِحَ عَلَيْهِ عَنْ إِقْرَارٍ رَجَعَ بِكُلِّ الْمَصَالِحِ عَنْهُ لِأَنَّهُ مُبَادِلَةٌ وَإِنْ اسْتَحَقَّ بَعْضَهُ رَجَعَ بِحِصَّتِهِ، وَإِنْ كَانَ الصُّلْحُ عَنْ إِنْكَارٍ أَوْ سَكُوتٍ رَجَعَ إِلَى الدَّعْوَى فِي كُلِّهِ أَوْ بِقَدْرِ الْمُسْتَحَقِّ إِذَا اسْتَحَقَّ بَعْضُهُ، لِأَنَّ الْمُبْدَلَ فِيهِ هُوَ الدَّعْوَى، وَهَذَا بِخِلَافِ مَا إِذَا بَاعَ مِنْهُ عَلَى الْإِنْكَارِ شَيْئًا حَيْثُ يَرْجِعُ بِالْمُدْعَى، لِأَنَّ الْإِقْدَامَ عَلَى الْبَيْعِ إِقْرَارٌ مِنْهُ بِالْحَقِّ لَهُ وَلَا كَذَلِكَ الصُّلْحُ لِأَنَّهُ قَدْ يَقَعُ لِدْفَعِ الْخُصُومَةِ، وَلَوْ هَلَكَ بَذَلُ الصُّلْحِ قَبْلَ التَّسْلِيمِ فَالْجَوَابُ فِيهِ كَالْجَوَابِ فِي الْإِسْتِحْقَاقِ فِي الْفُضْلَيْنِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر صلح مع اقرار ہو اور مصالح عنہ کا کچھ حصہ کسی کا مستحق نکل گیا تو مدعی علیہ اس حصے کے بقدر مدعی سے عوض واپس لے لے گا، کیوں کہ صلح مع الاقرار بیع کی طرح مطلق معاوضہ ہوتی ہے اور بیع میں استحقاق کا یہی حکم ہے۔ اور اگر صلح مع السکوت یا صلح مع الانکار ہو اور متنازع فیہ چیز مستحق نکل جائے تو مدعی اسی مستحق کے ساتھ خصومت کرے اور مدعی علیہ سے لیا ہوا عوض واپس کر دے، کیوں کہ مدعی علیہ اسی لیے عوض دیتا ہے تاکہ اپنے نفس سے خصومت دور کر دے لیکن استحقاق ظاہر ہونے سے یہ واضح ہو گیا کہ مدعی علیہ کے لیے خصومت ہی نہیں تھی تو اس کے قبضہ میں جو عوض ہے وہ اس کے مقصد پر مشتمل نہیں ہے اس لیے مدعی اسے واپس لے لے گا۔ اور اگر صلح مع الانکار و السکوت میں بعض مصالح عنہ مستحق نکلی تو مدعی اسی کے بقدر عوض واپس لے لے اور مستحق سے اسی مقدار میں خصومت کرے کیوں کہ اسی حصے میں مدعی علیہ کو ملا ہوا عوض مقصد سے خالی ہے۔

اور اگر صلح مع الاقرار میں مصالح علیہ مستحق نکل گیا تو مدعی پورا مصالح عنہ واپس لے لے، کیوں کہ یہ مبادلۂ ہے اور اگر بعض

مصالح علیہ مستحق نکلا تو مدعی اس کے بقدر عوض واپس لے لے اور اگر صلح مع الانکار والسکوت ہو تو کل کے استحقاق کی صورت میں مدعی پورے دعویٰ کو واپس لے لے اور اگر کچھ حصہ مستحق نکلا ہو تو اس کے بقدر واپس لے لے کیوں کہ جس چیز میں عوض دیا گیا ہے وہ دعویٰ ہے۔ یہ حکم اس صورت کے برخلاف ہے جب مدعی علیہ نے مدعی کے انکار کے باوجود اس سے کوئی چیز فروخت کی تو وہ مدعی کو واپس لے گا، کیوں کہ مدعی علیہ کا بیع پراقدام کرنا مدعی کے حق کا انکار ہے اور صلح کا یہ حال نہیں ہے کیوں کہ کبھی دفع خصومت کے لیے بھی صلح کی جاتی ہے۔ اور اگر مدعی کی طرف تسلیم کرنے سے پہلے ہی بدل صلح ہلاک ہو گیا تو اس کا حکم وہی ہے جو استحقاق کا ہے۔ اقرار اور انکار دونوں صورتوں میں۔

اللغات:

﴿خصوصۃ﴾ جھگڑا۔ ﴿یستردہ﴾ اس کو واپس لے گا۔ ﴿اقدام﴾ آمادگی، ابتداء، تیاری۔ ﴿تسلیم﴾ سپردگی۔

صلح کے بعد متنازع فیہ چیز کا مستحق نکل آتا:

عبارت میں کئی مسئلے مذکور ہیں:

(۱) اگر صلح مع الاقرار ہو اور جس چیز کی بنا پر صلح ہوئی ہو اس کا کچھ حصہ مستحق نکل جائے تو مدعی علیہ اس حصہ مستحق کے بقدر مدعی سے دیا ہو بدل واپس لے لے گا، اس لیے کہ صلح مع الاقرار مطلق معاوضہ ہے اور معاوضہ میں اسی طرح لین دین ہوتا ہے۔
(۲) اور اگر صلح مع الانکار یا صلح مع السکوت ہو اور جس چیز میں مدعی اور مدعی علیہ کا اختلاف تھا وہ مستحق نکل گئی تو اب مدعی مستحق سے خصومت کرے اور مدعی علیہ کا دامن چھوڑ دے اور مدعی علیہ سے جو عوض لیا تھا اسے واپس کر دے، کیوں کہ مدعی علیہ دفع خصومت کے لیے ہی عوض دیتا ہے حالاں کہ استحقاق کی وجہ سے اس کی خصومت ختم ہو گئی اس لیے مدعی کو چاہئے کہ مدعی علیہ سے لی ہوئی رقم اسے واپس کر دے۔

(۳) صلح مع الانکار یا صلح مع السکوت ہو اور کچھ متنازع فیہ میں استحقاق ہوا ہو تو حصہ مستحق کے بقدر مدعی مستحق سے مخاصمت کرے گا اور باقی میں مدعی علیہ سے کرے گا۔

(۴) صلح مع الاقرار ہو اور جس چیز پر صلح ہوئی تھی مثلاً گھر اور مکان وغیرہ وہی مستحق نکل گئی تو مدعی مدعی علیہ سے پورا مصالح عنہ یعنی دیا ہوا پورا عوض واپس لے لے گا، کیوں کہ صلح مع الاقرار مبادلۃ ہے اور مبادلۃ کی صورت میں استحقاق کا یہی حکم ہے۔ اور اگر بعض میں استحقاق ہوا ہو تو اسی بعض کے بقدر اور رجوع ہوگا۔ اور اگر صلح مع الانکار یا صلح مع السکوت ہو اور پورا مصالح علیہ مستحق نکل گیا تو مدعی اپنا دعویٰ خارج کر دے گا اور اگر بعض حصہ مستحق ہوا ہو تو اس حصے میں دعویٰ خارج کر دے گا، کیوں کہ یہ صلح مع الانکار والسکوت ہے اور مدعی اسی صورت میں دعویٰ چھوڑے گا جب اسے بدل مل جائے، حالاں کہ استحقاق کی وجہ سے اسے بدل نہیں ملا، اس لیے اب وہ بدل کا بدل یعنی دعویٰ واپس لے لے۔

وہذا بخلاف الخ یہ حکم اس صورت کے برخلاف ہے جب مدعی نے مدعی علیہ پر کسی چیز مثلاً دار کا دعویٰ کیا لیکن مدعی علیہ نے اس کا انکار کر دیا اور پھر مدعی بہ کے عوض مدعی علیہ نے مدعی سے ایک غلام فروخت کیا تو بیع بھی صحیح ہے اور صلح بھی صحیح ہے گویا مدعی علیہ

نے صلح کی جگہ بیچ کا لفظ استعمال کیا کہ بعت منك هذا العبد بهذه الدار اب اگر وہ غلام کسی کا مستحق نکلتا ہے تو مدعی مدعی علیہ سے دار واپس لے گا اور اپنے اصل دعوے کی طرف رجوع نہیں کرے گا، کیوں کہ دار کے عوض غلام دینا اور بیچ کا لفظ استعمال کرنا اس مدعی علیہ کی طرف سے اس بات کا اقرار ہے کہ مدعی کا دعویٰ صحیح ہے اور دار میں اس کا حصہ ہے جب کہ صلح کی صورت میں مدعی کا حصہ دار ہونا ضروری نہیں ہے اور صلح کرنے سے یہ لازم نہیں آتا کہ مدعی علیہ مدعی کے حق کا انکار کرتا ہے کیوں کہ کبھی تو خصومت اور منازعت ختم کرنے کے لیے بھی صلح ہوتی ہے۔

ولو هلك الخ فرماتے ہیں کہ اگر مدعی کی طرف بدل صلح سپرد کیے جانے سے پہلے وہ بدل ہلاک ہو جائے تو ہلاک ہونا مدعی کے مستحق ہونے کے درجے میں ہوگا اور جو حکم استحقاق کا ہے وہی ہلاکت کا ہوگا چنانچہ اگر اقرار کے ساتھ صلح ہوئی ہو تو مدعی مدعی کی طرف رجوع کرے گا اور اگر انکار یا سکوت کے ساتھ صلح ہوئی ہو تو وہ دعوے کی طرف رجوع کرے گا۔

قَالَ وَإِنْ أَدْعَى حَقًّا فِي دَارٍ وَلَمْ يَبَيِّنْهُ فُصُولُحٍ مِنْ ذَلِكَ ثُمَّ اسْتَحَقَّ بَعْضُ الدَّارِ لَمْ يَرَدَّ شَيْءٌ مِنَ الْعَوَضِ، لِأَنَّ دَعْوَاهُ يَجُوزُ أَنْ يَكُونَ فِيمَا بَقِيَ، بِخِلَافِ مَا إِذَا اسْتَحَقَّ كُلُّهُ لِأَنَّهُ يَعْرِى الْعَوَضَ عِنْدَ ذَلِكَ عَنْ شَيْءٍ يُقَابِلُهُ فَرَجَعَ بِكُلِّهِ عَلَى مَا قَدْ مَنَاهُ فِي الْبُيُوعِ، وَلَوْ أَدْعَى دَارًا فَصَالَحَ عَلَى قِطْعَةٍ مِنْهَا لَمْ يَصِحَّ الصَّلْحُ لِأَنَّ مَا قَبَضَهُ مِنْ عَيْنِ حَقِّهِ وَهُوَ عَلَى دَعْوَاهُ فِي الْبَاقِي، وَالْوَجْهُ فِيهِ أَحَدُ الْأَمْرَيْنِ إِمَّا أَنْ يَزِيدَ دَرَاهِمًا فِي بَدْلِ الصَّلْحِ فَيَصِيرُ ذَلِكَ عَوَضًا عَنْ حَقِّهِ فِيمَا بَقِيَ أَوْ يُلْحَقُ بِهِ ذِكْرُ الْبَرَاءَةِ عَنْ دَعْوَى الْبَاقِي.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مدعی نے کسی دار میں دعویٰ کیا لیکن اس کی تفصیل نہیں بیان کی پھر اس سے صلح کر لی گئی اس کے بعد دار کا کچھ حصہ مستحق نکل گیا تو مدعی (صلح کے) عوض میں سے کچھ نہیں واپس کرے گا، اس لیے کہ ہو سکتا ہے اس کا دعویٰ باقی دار میں ہو۔ برخلاف اس صورت کے جب پورا دار مستحق نکل گیا ہو کیوں کہ اس صورت میں عوض ایسی چیز سے خالی ہوگا جو اس کے مقابل ہو لہذا مدعی علیہ اپنا پورا عوض واپس لے لے گا جیسا کہ بیوع میں ہم بیان کر چکے ہیں۔ اگر کسی نے دار کا دعویٰ کیا اور مدعی علیہ نے دار کے ایک حصے پر صلح کر لی تو صلح صحیح نہیں ہے، اس لیے کہ مدعی نے جس حصے پر قبضہ کیا ہے وہ اس کے دعوے کا ایک حصہ ہے اور باقی میں وہ اپنے دعوے پر قائم ہے اور اس میں صلح صحیح ہونے کی دو وجہیں ہو سکتی ہیں یا تو مدعی علیہ بدل صلح میں ایک درہم بڑھادے اور یہ باقی میں مدعی کے حق کا عوض ہو جائے یا (بدل صلح دینے کے بعد) باقی دعوے سے براءت کر دے۔

اللغات:

﴿لَمْ يَبَيِّنْهُ﴾ اس کو بیان نہیں کیا۔ ﴿يَعْرِى﴾ خالی ہوگا۔

مہم دعوے پر صلح:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ ایک دار پر بکر قابض ہے اور زید نے یہ دعویٰ کیا کہ اس میں میرا بھی حصہ ہے لیکن اس نے اس حصے کی

وضاحت نہیں کی پھر مدعی علیہ نے اس دار کا ایک حصہ مدعی کو دے کر اس سے صلح کر لیا تو اب اگر اس دار کا کوئی حصہ دوسرے کا مستحق نکل جاتا ہے تو مدعی لیے ہوئے عوض میں سے مدعی علیہ کو کچھ نہیں واپس کرے گا، کیوں کہ اس کا دعویٰ غیر معین حصے میں ہے اس لیے ہو سکتا ہے کہ دار کے غیر مستحق حصے میں اس کا دعویٰ ہو اور وہ عوض لینے میں حق بجانب ہو لہذا اس صورت میں وہ عوض کی رقم واپس نہیں کرے گا، ہاں اگر پورا دار مستحق ہوا ہو تو اب مدعی پورا عوض واپس کر دے گا ورنہ تو اس کا لیا ہوا عوض معوض اور مبدل سے خالی ہوگا اور عوض کا معوض سے خالی ہونا درست نہیں ہے۔

مدعی نے کہا کہ فلاں دار میرا ہے اور مدعی علیہ نے اس دار کا ایک حصہ مدعی کو دے کر اسے خاموش کر دیا تو صلح درست نہیں ہوگی، کیوں کہ مدعی نے پورے دار کا دعویٰ کیا تھا اور جو حصہ اس نے قبضہ کیا ہے یعنی مدعی علیہ جو اسے دیا ہے وہ بھی مدعی ہی کا حق اور حصہ ہے لہذا باقی میں اس کا دعویٰ باقی رہے گا اور جب دعویٰ باقی ہے تو صلح کیسے درست ہوگی ہاں دو وجہوں سے صلح درست ہو سکتی ہے۔ (۱) مدعی علیہ بدل صلح میں اس حصے کے علاوہ ایک درہم اور بڑھا کر دیدے اور یہ کہہ دے کہ یہ ایک درہم باقی کا عوض ہے (۲) یا وہ حصہ دینے کے بعد باقی سے براءت کا اظہار کر دے اور یہ کہہ دے کہ اب اس میں تیرا حق نہیں ہے، تو اس صورت میں بھی صلح درست ہو جائے گی۔



فَصْلٌ

یہ فصل ان چیزوں کے بیان میں ہے جن سے صلح جائز ہے
اور جن سے صلح جائز نہیں ہے

وَالصُّلْحُ جَائِزٌ عَنْ دَعْوَى الْأَمْوَالِ، لِأَنَّهُ فِي مَعْنَى الْبَيْعِ عَلَى مَا مَرَّ، وَالْمَنَافِعُ، لِأَنَّهَا تَمْلِكُ بِعَقْدِ الْإِجَارَةِ
فَكَذَا بِالصُّلْحِ، وَالْأَصْلُ أَنَّ الصُّلْحَ يَجِبُ حَمْلُهُ عَلَى أَقْرَبِ الْعُقُودِ إِلَيْهِ وَأَشْبَهَهَا بِهِ إِحْتِيَالًا لِتَصْحِيحِ
تَصَرُّفِ الْعَاقِدِ بِمَا أَمْكَنَ.

ترجمہ: اموال کے دعوے سے صلح کرنا جائز ہے کیوں کہ یہ صلح بیع کے معنی میں ہے جیسا کہ گذر چکا ہے اور منافع کے دعوے سے
بھی صلح درست ہے اس لیے کہ عقد اجارہ سے منافع مملوک ہو جاتے ہیں لہذا صلح سے بھی وہ مملوک ہوں گے اور اصل یہ ہے کہ صلح کو
اس کے اقرب عقود پر محمول کرنا یا جو عقود صلح کے مشابہ ہوں ان پر محمول کرنا ضروری ہے تاکہ حیلہ کر کے حتی الامکان عاقد کے تصرف کو
صحیح بنایا جاسکے۔

اللُّغَاتُ:

﴿احتیال﴾ تدبیر کرنا۔

کن چیزوں پر صلح ہو سکتی ہے:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر مدعی اموال کا دعویٰ کرے تو اس سے بھی صلح کرنا جائز ہے اور اگر منافع کا دعویٰ کرے تو اس سے بھی صلح کرنا
جائز ہے، کیوں کہ اموال کے دعوے پر صلح کرنا بیع کے معنی میں ہے اور جب اموال پر بیع کرنا جائز ہے تو صلح کرنا بھی جائز ہوگا اسی
طرح اگر منافع کا دعویٰ ہو تو اس سے جواز صلح کی دلیل یہ ہے کہ عقد اجارہ کے ذریعے منافع کا عوض لینا جائز اور درست ہے لہذا عقد صلح
سے کے ذریعے بھی منافع کا عوض لینا جائز ہوگا۔

قَالَ وَيَصِحُّ عَنْ جَنَائَةِ الْعَمْدِ وَالْخَطَا أَمَّا الْأَوَّلُ فَلِقَوْلِهِ تَعَالَى ﴿فَمَنْ عَفَىٰ لَهُ مِنْ أَخِيهِ شَيْءٌ فَاتَّبَاعُ﴾ (الْآيَةُ (سورة
البقرة: ۱۷۸)، قَالَ ابْنُ عَبَّاسٍ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُمَا إِنَّهَا نَزَلَتْ فِي الصُّلْحِ وَهُوَ بِمَنْزِلَةِ النِّكَاحِ حَتَّىٰ أَنْ مَاصِلَحَ مُسَمًّى فِيهِ

صَلَحَ بَذَلًا هَهُنَا إِذْ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا مُبَادِلَةُ الْمَالِ بِغَيْرِ الْمَالِ إِلَّا أَنْ عِنْدَ فَسَادِ التَّسْمِيَةِ هَهُنَا يَصَارَ إِلَى الدِّيَةِ لِأَنَّهَا مُوجِبُ الدَّمِّ، وَلَوْ صَلَحَ عَلَى خَمْرِ لَا يَجِبُ شَيْءٌ لِأَنَّهُ لَا يَجِبُ بِمُطْلَقِ الْعَفْوِ، وَفِي النِّكَاحِ يَجِبُ مَهْرُ الْمِثْلِ فِي الْفُضْلَيْنِ لِأَنَّهُ الْمَوْجِبُ الْأَصْلِيُّ، وَيَجِبُ مَعَ السُّكُوتِ عَنْهُ حُكْمًا، وَيَدْخُلُ فِيهِ إِطْلَاقُ جَوَابِ الْكِتَابِ الْجَنَائِيَةِ فِي النَّفْسِ وَمَادُونَهَا، وَهَذَا بِخِلَافِ الصُّلْحِ عَنْ حَقِّ الشُّفْعَةِ عَلَى مَالٍ حَيْثُ لَا يَصِحُّ لِأَنَّهُ حَقُّ التَّمْلِكِ، وَلَا حَقٌّ فِي الْمَحَلِّ قَبْلَ التَّمْلِكِ، أَمَّا الْقِصَاصُ فَمِلْكُ الْمَحَلِّ فِي حَقِّ الْفِعْلِ فَيَصِحُّ الْإِعْتِيَاظُ عَنْهُ، وَإِذَا لَمْ يَصِحَّ الصُّلْحُ تَبَطَّلَ الشُّفْعَةُ لِأَنَّهُ تَبَطَّلَ بِالْإِعْرَاضِ وَالسُّكُوتِ، وَالْكَفَالَةُ بِالنَّفْسِ بِمَنْزِلَةِ حَقِّ الشُّفْعَةِ حَتَّى لَا يَجِبُ الْمَالُ بِالصُّلْحِ عَنْهُ غَيْرَ أَنْ فِي بَطْلَانِ الْكَفَالَةِ رَوَايَتَيْنِ عَلَى مَا عُرِفَ فِي مَوْضِعِهِ، وَأَمَّا الْقَانِي وَهُوَ جَنَائِيَةُ الْخَطَا فَلَا تَنْمُوتُ مُوجِبَةً الْمَالَ فَيَصِيرُ بِمَنْزِلَةِ الْبَيْعِ إِلَّا أَنَّهُ لَا يَصِحُّ الزِّيَادَةُ عَلَى قَدْرِ الدِّيَةِ، لِأَنَّهُ مُقَدَّرٌ شَرْعًا فَلَا يَجُوزُ إِبْطَالُهُ فَيَرُدُّ الزِّيَادَةُ، بِخِلَافِ الصُّلْحِ عَنِ الْقِصَاصِ حَيْثُ يَجُوزُ الزِّيَادَةُ عَلَى قَدْرِ الدِّيَةِ لِأَنَّ الْقِصَاصَ لَيْسَ بِمَالٍ وَإِنَّمَا يَتَقَوَّمُ بِالْعَقْدِ، وَهَذَا إِذَا صَلَحَ عَلَى أَحَدِ مَقَادِيرِ الدِّيَةِ، أَمَّا إِذَا صَلَحَ عَلَى غَيْرِ ذَلِكَ جَازَ، لِأَنَّهُ مُبَادِلَةٌ بِهَا إِلَّا أَنَّهُ يُشْتَرَطُ الْقَبْضُ فِي الْمَجْلِسِ كَمَا لَا يَكُونُ إِفْتِرَاقًا عَنْ دَيْنٍ بِدَيْنٍ، وَلَوْ قَضَى الْقَاضِي بِأَحَدِ مَقَادِيرِهَا فَصَالَحَ عَلَى جَنْسٍ آخَرَ مِنْهَا بِالزِّيَادَةِ جَازَ، لِأَنَّهُ تَعَيَّنَ الْحَقُّ بِالْقَضَاءِ فَكَانَ مُبَادِلَةً، بِخِلَافِ الصُّلْحِ ابْتِدَاءً، لِأَنَّ تَرَاضِيَهُمَا عَلَى بَعْضِ الْمَقَادِيرِ بِمَنْزِلَةِ الْقَضَاءِ فِي حَقِّ التَّعْيِينِ فَلَا يَجُوزُ الزِّيَادَةُ عَلَى مَا تَعَيَّنَ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ قتل عمد اور قتل خطا کے جرم سے صلح کرنا بھی جائز ہے۔ عمد میں جواز صلح کی دلیل اللہ تعالیٰ کا ارشاد گرامی ہے جس کے لیے اس کے بھائی (مقتول) کی طرف سے کچھ معافی دیدی گئی الایہ حضرت ابن عباس رضی اللہ عنہما فرماتے ہیں کہ یہ آیت صلح کے متعلق نازل ہوئی ہے اور یہ صلح نکاح کے درجے میں ہے حتیٰ کہ جو چیز نکاح میں مہر بن سکتی ہے وہ یہاں بدل بن سکتی ہے اس لیے کہ یہ صلح اور نکاح دونوں مبادلۃ المال بغیر المال ہیں البتہ صلح میں فساد تسمیہ کی صورت میں دیت کی طرف رجوع کیا جائے گا اس لیے کہ دیت ہی قتل کا موجب ہے اور اگر شراب پر صلح کیا تو کچھ نہیں واجب ہوگا، کیوں کہ مطلق عفو میں کچھ نہیں واجب ہوتا جب کہ نکاح میں دونوں صورتوں میں مہر مثل واجب ہوگا، کیوں کہ مہر مثل ہی موجب اصلی ہے اور مہر سے سکوت کے وقت بھی حکماً مہر مثل ہی واجب ہوتا ہے۔

اور قدوری کے مطلق حکم میں جنایت فی النفس اور جنایت مادون النفس دونوں شامل ہیں۔ اور یہ جواز مال پر حق شفعہ سے صلح کرنے کے مخالف ہے، کیوں کہ حق شفعہ سے مال پر صلح کرنا صحیح نہیں ہے، کیوں کہ حق شفعہ حق تملک (میع میں ملکیت حاصل کرنے کا حق) ہوتا ہے اور حصول ملکیت سے پہلے محل میں کوئی حق نہیں ہوتا۔ رہا قصاص تو وہ فعل (قصاص) کے حق میں محل ملک ہوتا ہے اس

لیے اس کا عوض لینا صحیح ہے اور جب حق شفعہ کے عوض صلح صحیح نہیں ہے تو شفعہ باطل ہو جائے گا کیوں کہ اعراض کرنے اور خاموش رہنے سے بھی شفعہ باطل ہو جاتا ہے۔ اور کفالہ بالنفس حق شفعہ کے درجے میں ہے حتیٰ کہ کفالہ کے عوض صلح کرنے سے مال نہیں واجب ہوتا تاہم بطلان کفالہ کے متعلق دو روایتیں ہیں جیسا کہ مبسوط میں معلوم ہو گیا ہے۔ اور دوسری یعنی قتل خطا سے جواز صلح کی دلیل یہ ہے کہ جناب خطا کا موجب مال ہے لہذا اس سے صلح کرنا بیع کے درجے میں ہوگا لیکن دیت کی مقدار پر زیادتی (اضافہ) کرنا درست نہیں ہے، کیوں کہ دیت شرعاً مقدر ہے، لہذا اس کو باطل کرنا درست نہیں ہے اور اس پر جو زیادتی ہوگی وہ رد کر دی جائے گی۔ برخلاف قصاص سے صلح کرنے کے چنانچہ اس میں مقدار دیت پر اضافہ کرنا جائز ہے، اس لیے کہ قصاص مال نہیں ہے اور عقد صلح کی وجہ سے قصاص منقوم ہوتا ہے۔

اور یہ حکم اس صورت میں ہے جب دیت کی کسی مقرر کردہ مقدار پر صلح ہوئی ہو۔ اور اگر اس کے علاوہ کسی دوسری چیز پر صلح ہوئی تو بھی جائز ہے، کیوں کہ صلح دیت کا بدل ہے، لیکن مجلس کے اندر بدل صلح پر قبضہ کرنا شرط ہے تاکہ دین کے عوض دین سے افتراق نہ ہو۔ اور اگر قاضی نے دیت کی کسی ایک مقدار کا فیصلہ کر دیا اور قاتل نے اس مقدار کے علاوہ کسی دوسری جنس پر زیادتی کے ساتھ صلح کی تو جائز ہے، کیوں کہ قضائے قاضی سے حق متعین ہو گیا اور دوسری مقدار پر صلح کرنا اس سے تبادلہ ہوگا۔ برخلاف ابتداء اسی صلح کرنے کے (وہ جائز نہیں ہے) کیوں کہ کسی مقدار پر صلح کرنے والوں کا اتفاق کر لینا تعین کے حق میں قضائے قاضی کے حکم میں ہے لہذا شریعت کی متعین کردہ مقدار پر اضافہ کرنا جائز نہیں ہوگا۔

اللغات:

﴿جناية﴾ جرم، گناہ، مراد قتل۔ ﴿عمد﴾ جان بوجھ کر۔ ﴿عفی﴾ معاف کیا گیا۔ ﴿مستمی﴾ نام لیا جاسکتا ہو، مقرر شدہ۔ ﴿موجب﴾ واجب کیا گیا۔ ﴿اعتیاض﴾ عوض لینا، معاوضہ لینا۔ ﴿اعراض﴾ توجہ نہ کرنا، روگردانی کرنا۔

قصاص و دیت پر صلح:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے کسی کو عمد یا خطا قتل کر دیا تو اس پر قصاص لازم ہے لیکن اگر قاتل اولیائے مقتول میں سے کسی کو مال کی لالچ دے کر اس کے حصے کا قصاص معاف کر لیتا ہے تو اس ایک کے معاف کرنے سے بقیہ لوگوں کے حق میں بھی قصاص ساقط ہو جائے گا یعنی اب وہ قصاص نہیں لے سکتے اور انھیں بھی دیت اور مال ہی لینا ہوگا، اس کی دلیل قرآن کریم کی آیت کریمہ ہے فمن عفی له من اخیه شی فاتباع بالمعروف و اداء الیہ باحسان۔ کہ اگر کسی قاتل کے لیے اولیائے مقتول میں سے کسی کی طرف سے معافی کا اعلان کر دیا گیا تو بقیہ اولیاء کو چاہئے کہ وہ معروف طریقے کے مطابق قاتل کا مواخذہ کریں اور قاتل کو چاہئے کہ وہ مکاحقہ مال کی ادائیگی کر دے۔ رئیس المفسرین سیدنا حضرت ابن عباس رضی اللہ عنہما کا ارشاد ہے کہ یہ آیت صلح عن القصاص ہی کے متعلق وارد ہوئی ہے اور اسی آیت کے پیش نظر قتل عمد سے صلح کے جواز کا حکم سنایا گیا ہے اور یہ صلح نکاح کے درجے میں ہے کیوں کہ جس طرح نکاح مبادلۃ المال بغیر المال ہے اسی طرح یہ بھی مبادلۃ المال بغیر المال ہے اور جو چیز نکاح میں مہر بن سکتی ہے وہ صلح میں بدل صلح بن سکتی ہے البتہ فرق یہ ہے کہ اگر متعین کردہ بدل میں فساد آجائے تو دیت واجب ہوگی، کیوں کہ اس میں دیت ہی اصل ہے اور اگر خریا خنزیر پر صلح ہوئی تو کچھ نہیں واجب ہوگا کیوں کہ خور و خنزیر مال منقوم نہیں ہیں اس لیے ان کا ذکر اور عدم ذکر برابر ہے اور عدم ذکر کی

صورت میں قاتل پر کچھ نہیں واجب ہوگا لہذا خمر اور خنزیر کو بدل قرار دیکر صلح کرنے کی صورت میں بھی اس پر کچھ نہیں واجب ہوگا لہذا خمر اور خنزیر کو بدل قرار دے کر صلح کرنے کی صورت میں بھی اس پر کچھ نہیں واجب ہوگا۔ جب کہ نکاح میں تسمیہ فاسد ہو تو اور خمر اور خنزیر کو مہر بنایا ہو تو بہر دو صورت مہر مثل واجب ہوگا، کیوں کہ نکاح میں مہر مثل ہی اصل ہے۔

وہذا بخلاف الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر کوئی شخص شفعہ کے کسی مستحق کو کچھ مال دے کر اسے حق شفعہ سے دست کش کرنا چاہے تو درست نہیں ہے، کیوں کہ صلح اس سے ہوئی ہے جو مصالح علیہ یا مصالح عنہ کا مالک ہو جب کہ شفعہ شفعہ میں گھر لینے سے پہلے اس کا مالک نہیں ہوتا، بلکہ مالک ہونے کا حق دار ہوتا ہے اور صلح کے لیے مالک ہونا ضروری ہے، مستحق ہونے سے کام نہیں چلے گا جب کہ قصاص میں مقتول کے اولیاء کو قاتل کے نفس پر ملکیت حاصل ہوتی ہے، اس لیے قصاص میں تو صلح صحیح ہے لیکن شفعہ میں صحیح نہیں ہے اور شفعہ ہی کی طرح کفالہ بالنفس میں بھی صلح درست نہیں ہے یعنی اگر کوئی شخص کسی کو قاضی کے دربار میں حاضر کرنے کا کفیل ہوا پھر مکفول لہ نے کفیل سے سانٹھ گاٹھ کر لی اور کچھ مال دے کر اسے منالیا اور کفیل نے حاضر کرنے کی ذمہ داری سے براءت ظاہر کر دی تو یہ مصالحت صحیح نہیں ہوگی اور بطلان کفالہ کے متعلق دو روایتیں ہیں (۱) ابو حفص سے مروی ہے کہ کفالہ باطل ہو جائے گا یہی مفتی بہ ہے (۲) ابوسلیمان کی روایت میں کفالہ باطل نہیں ہوگا (نہایہ و بنایہ: ۹)

وأما الثاني الخ فرماتے ہیں کہ قتل خطا کے عوض مال وغیرہ پر صلح کرنا تو ظاہر و باہر ہے کیوں کہ قتل خطا میں قاتل پر دیت ہی واجب ہوتی ہے اور جب قتل خطا میں صلح ہوگی تو وہ بیع کے حکم اور شرط میں ہوگی۔ البتہ قتل خطا سے صلح کرنے میں بدل صلح کا دیت سے کم یا اس کے مساوی ہونا ضروری ہے اور مقدار دیت پر اضافہ کرنا جائز نہیں ہے، کیوں کہ شریعت نے قتل خطا کا ضمان ایک ہزار دینار یا دس ہزار دراہم یا سواونٹ مقرر کر دیا ہے، لہذا بدل صلح کو اس مقدار سے بڑھانا صحیح نہیں ہے۔ لیکن قصاص سے صلح میں بدل کو دیت سے زائد کرنا درست ہے، کیوں کہ قصاص مال نہیں ہوتا اور وہ تو صلح کے نتیجہ میں مال ہوتا ہے۔ لہذا فریقین باہمی رضامندی سے جو طے کریں گے وہ صحیح ہوگا اگرچہ اس کی مقدار دیت سے زائد ہو۔

وہذا إذا صالح الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ مقدار دیت سے زائد پر صلح کرنے کا عدم جواز اس صورت میں ہے جب قاتل نے دیت کے مقادیر ثلاثہ ۱۰۰ دینار ۱۰۰۰ دس ہزار دراہم یا سواونٹ میں سے کسی مقدار پر مصالحت کی ہو، لیکن اگر اس نے ان کے علاوہ کسی دوسری چیز مثلاً کیلی یا وزنی چیز پر صلح کی ہو تو زائد مقدار پر صلح کرنا بھی جائز ہے، کیوں کہ یہ دیت سے تبادلہ ہے اور شریعت کی مقرر کردہ مقدار میں زیادتی نہیں ہے، اس لیے درست ہے البتہ اس کے لیے مجلس عقد میں اس بدل پر اولیائے مقتول کا قبضہ شرط ہے تاکہ دین کے عوض دین سے جدائی نہ ہو یعنی دیت بھی قاتل پر دین تھی اور اگر اس کے متبادل پر قبضہ نہیں ہوگا تو وہ بھی دین ہی ہوگا جب کہ دین کے عوض معاملہ کرنا جائز نہیں ہے۔

ولو قضی القاضي الخ مسئلہ یہ ہے کہ قاضی نے قاتل پر ایک ہزار دینار دیت کا فیصلہ کر دیا پھر قاتل نے پندرہ ہزار دراہم پر صلح کی تو یہ صلح جائز ہے، کیوں کہ قضائے قاضی کی وجہ سے یہاں اولیائے مقتول کا حق الف دینار میں متعین ہو گیا اور اس کے بعد پندرہ ہزار دراہم پر صلح کرنا الف دینار سے تبادلہ ہے اور یہ تبادلہ درست ہے، ہاں اگر بدون قضائے قاضی شروع ہی میں قاتل اور اولیائے مقتول پندرہ ہزار دراہم پر مصالحت کرتے ہیں تو یہ مصالحت درست نہیں ہے، کیوں کہ اس سے شریعت کی مقرر کردہ مقدار میں تغیر اور اضافہ لازم آ رہا ہے اس لیے درست نہیں ہے، یہی وجہ ہے کہ اگر کوئی قاضی کسی پر پندرہ ہزار دراہم دیت مقرر کرے تو یہ بھی صحیح

نہیں ہے تو جب قاضی کو یہ اختیار نہیں ہے کہ وہ شریعت کی مقرر کردہ مقدار پر اضافہ کرے تو ہمیں اور آپ کو کیا خاک یہ اختیار ہوگا۔

قَالَ وَلَا يَجُوزُ الصَّلْحُ مِنْ دَعْوَى حَدٍّ، لِأَنَّهُ حَقُّ اللَّهِ تَعَالَى لَا حَقَّهٗ وَلَا يَجُوزُ الْإِعْتِيَاظُ مِنْ حَقِّ غَيْرِهِ وَلِهَذَا لَا يَجُوزُ الْإِعْتِيَاظُ إِذَا ادَّعَتِ الْمَرْأَةُ نَسَبَ وَلَدِهَا لِأَنَّهُ حَقُّ الْوَلَدِ، لَا حَقَّهَا، وَكَذَا لَا يَجُزُّ الصَّلْحُ عَمَّا أَسْرَعَهُ إِلَى طَرِيقِ الْعَامَةِ، لِأَنَّهُ حَقُّ الْعَامَةِ فَلَا يَجُوزُ أَنْ يَصَالِحَ وَاحِدٌ عَلَى الْإِنْفِرَادِ عَنْهُ وَيَدْخُلُ فِي إِطْلَاقِ الْجَوَابِ حَدُّ الْقَذْفِ لِأَنَّ الْمَغْلَبَ فِيهِ حَقُّ الشَّرْعِ، قَالَ وَإِذَا ادَّعَى رَجُلٌ عَلَى امْرَأَةٍ نِكَاحًا وَهِيَ تَجْحَدُ فَصَالَحَتْهُ عَلَى مَالٍ بَدَلَتْهُ حَتَّى يَتْرَكَ الدَّعْوَى جَارَ وَكَانَ فِي مَعْنَى الْخُلْعِ، لِأَنَّهُ أُمُكِّنَ تَصْحِيحُهَا خُلْعًا فِي جَانِبِهِ بِنَاءً عَلَى زُعْمِهِ وَفِي جَانِبِهَا بَدَلًا لِلْمَالِ لِدَفْعِ الْخُصُومَةِ، قَالُوا وَلَا يَحِلُّ لَهُ أَنْ يَأْخُذَ فِيمَا بَيْنَهُ وَبَيْنَ اللَّهِ تَعَالَى إِذَا كَانَ مُبْطِلًا فِي دَعْوَاهُ، قَالَ وَإِذَا ادَّعَتْ امْرَأَةٌ نِكَاحًا عَلَى رَجُلٍ فَصَالَحَهَا عَلَى مَالٍ بَدَلَهُ لَهَا جَارَ قَالَ هَكَذَا ذَكَرَهُ فِي بَعْضِ نُسَخِ الْمُخْتَصَرِ وَفِي بَعْضِهَا قَالَ لَمْ يَجُزْ، وَجْهُ الْأَوَّلِ أَنْ يَجْعَلَ زِيَادَةً فِي مَهْرِهَا، وَجْهُ الثَّانِي أَنَّهُ بَدَلُ لَهَا الْمَالُ لِتَتْرَكَ الدَّعْوَى، فَإِنْ جُعِلَ تَرَكُ الدَّعْوَى مِنْهَا فُرْقَةً فَالزَّوْجُ لَا يُعْطَى الْعِوَضُ فِي الْفُرْقَةِ، وَإِنْ لَمْ يَجْعَلَ فَالْحَالُ عَلَى مَا كَانَ عَلَيْهِ قَبْلَ الدَّعْوَى فَلَا شَيْءَ يَقَابِلُهُ الْعِوَضُ فَلَمْ يَصِحَّ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ حد کے دعویٰ سے صلح کرنا جائز نہیں ہے، کیوں کہ حد حق اللہ ہے، حق العبد نہیں ہے اور دوسرے کے حق کا عوض لینا جائز نہیں ہے اسی لیے اگر عورت نے اپنے بچے کے نسب کا دعویٰ کیا تو اس کا عوض لینا جائز نہیں ہے، کیوں کہ نسب بچے کا حق ہے عورت کا حق نہیں ہے۔ نیز اس چیز سے بھی صلح کرنا جائز نہیں ہے جسے عام راستہ میں کسی نے بنایا ہو، کیوں کہ وہ عوام کا حق ہے، لہذا تنہا کسی ایک کے لیے اس پر مصالحت کرنا جائز نہیں ہے۔ اور قدوری کے مطلق حکم میں حد قذف بھی داخل ہے، کیوں کہ اس میں حق الشرع غالب ہے۔

فرماتے ہیں کہ اگر کسی مرد نے کسی عورت سے نکاح کا دعویٰ کیا اور عورت منکر ہے پھر عورت نے کچھ مال خرچ کر کے اس شخص سے مصالحت کر لی تاکہ وہ دعویٰ چھوڑ دے تو یہ صلح جائز ہے اور یہ صلح خلع کے معنی میں ہوگی، کیوں کہ شوہر کی فہم کے مطابق اس کے حق میں اسے خلع قرار دینا ممکن ہے۔ اور عورت کے حق میں دفع خصومت کے لیے مال خرچ کرنا ہے۔ حضرات مشائخ فرماتے ہیں کہ اگر مرد اپنے دعوے میں جھوٹا ہو تو دیانۃً اس کے لیے یہ مال لینا حلال نہیں ہے۔

فرمایا کہ اگر کسی عورت نے کسی مرد سے نکاح کا دعویٰ کیا پھر مرد نے کچھ مال دے کر اس عورت سے صلح کر لیا تو صلح جائز ہے۔ صاحب ہدایہ رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں کہ امام قدوریؒ نے مختصر القدوری کے بعض نسخوں میں ایسے ہی مسئلہ بیان کیا ہے اور بعض دوسرے نسخوں میں فرمایا کہ یہ صلح جائز نہیں ہے۔ جواز صلح کی دلیل یہ ہے کہ بدل صلح کو عورت کے مہر میں اضافہ قرار دیا جائے۔ اور عدم جواز صلح کی دلیل یہ ہے کہ شوہر نے اسی لیے مال خرچ کیا ہے تاکہ عورت اپنا دعویٰ چھوڑ دے اب اگر عورت کے دعویٰ چھوڑنے کو اس کی طرف

سے فرقت قرار دیا جائے تو فرقت میں شوہر عوض نہیں دیتا اور اگر اسے فرقت نہ مانا جائے تو عورت اپنے دعوے پر بدستور قائم رہے گی اور اس عوض کے مقابلے میں شوہر کو کچھ نہیں ملے گا۔ اس لیے صلح صحیح نہیں ہوگی۔

اللغات:

﴿اعتیاض﴾ بدلہ لینا، عوض لینا۔ ﴿طریق﴾ راستہ۔ ﴿قذف﴾ تہمت۔ ﴿تحجد﴾ انکار کرتی ہے۔ ﴿بذلثہ﴾ اس کو خرچ کیا۔ ﴿خصومة﴾ جھگڑا۔ ﴿فرقة﴾ جدائی۔

حدود پر مصالحت:

عبارت میں کل چار مسئلے مذکور ہیں:

(۱) اگر لوگوں نے کسی کے خلاف زانی یا شرابی یا محدود فی القذف ہونے کی شہادت دی اور مجرم نے انھیں کچھ رقم دے کر مصالحت کرنا چاہا تو یہ مصالحت جائز نہیں ہے، اس لیے کہ حدود اللہ کا حق ہیں اور بندے کو ان کا عوض لینا صحیح نہیں ہے۔ اسی لیے تو اگر کوئی عورت مطلقہ ہو اور جب اسے لڑکا پیدا ہو تو وہ اپنے طلاق دہندہ شوہر سے اس کا نسب ثابت کرے لیکن شوہر کچھ مال دے کر اس سے مصالحت کر لے تو یہ صلح بھی درست نہیں ہے، کیوں کہ نسب اب بچے کا حق ہے۔ عورت کا حق نہیں ہے۔

(۲) اگر کسی نے راستے میں کینف یا ساتبان بنوایا اور پھر کسی نے اس میں خصومت کر کے اسے ہٹوانے کی ٹھان لی تو تنہا کسی ایک شخص کے لیے اس خاص رقم دے کر صلح کرنا جائز نہیں ہے، کیوں کہ وہ چیز عام لوگوں کا حق بن چکی ہے اور اس سے عوام کا فائدہ وابستہ ہے لہذا تنہا ایک شخص اس میں تصرف کا مالک نہیں ہے۔

(۳) سلیم نے سلمیٰ سے نکاح کا دعویٰ کیا اور سلمیٰ نے اسے نگار دیا اور سلیم کا منہ بند کرنے کے لیے اسے کچھ رقم دے کر اس سے مصالحت کر لیا تو یہ صلح درست ہے، کیوں کہ سلیم کے گمان میں سلمیٰ اس کی بیوی ہے اور بیوی اگر مال دے کر شوہر سے اپنی جان چھڑاتی ہے تو شریعت میں یہ خلع ہے اور خلع جائز ہے لہذا اسے خلع قرار دے کر ہری جھنڈی دکھادی جائے گی۔ البتہ اگر شوہر کو یہ معلوم ہو کہ وہ جھوٹا ہے تو اس کے لیے دیانۃً بدل صلح لینا حلال نہیں ہے۔

(۴) سلمیٰ نے دعویٰ کیا کہ سلیم نے مجھ سے نکاح کیا ہے اب سلیم کی ہوا خراب ہو گئی اس پر سلیم نے سلمیٰ کو کچھ رقم دیا اور کہا آئندہ اس کا نام مت لینا تو امام قدوری کا ایک قول یہ ہے کہ یہ صلح صحیح ہے اور بعض نسخوں میں دوسرا قول یہ مذکور ہے کہ صلح میں نہیں ہے۔ صحت صلح والے قول کی دلیل یہ ہے کہ بدل صلح کو شوہر کی طرف سے عورت کے مہر میں اضافہ قرار دے کر صحیح کر دیا جائے تاکہ مسلمان کا کلام لغو ہونے سے محفوظ رہے۔ اور صلح کے صحیح نہ ہونے کی دلیل یہ ہے کہ یہاں شوہر نے اسی عورت کو مال دیا ہے تاکہ وہ مال لے کر خاموش ہو جائے اور دعویٰ ترک کر دے، لیکن اگر ہم اس ترک دعویٰ کو عورت کی طرف سے فرقت اختیار کرنا مانتے ہیں تو پریشانی یہ ہوتی ہے کہ فرقت میں شوہر عوض لیتا ہے، دیتا نہیں حالانکہ یہاں شوہر نے خود ہی عوض دیا ہے اس لیے اسے فرقت قرار دینا ممکن نہیں ہے اور فرقت نہ ماننے کی صورت میں مال خرچ کرنے پر شوہر کو کوئی فائدہ نہیں مل رہا ہے کیوں کہ عورت بدستور اپنے دعوے پر قائم ہے، اس لیے یہاں بہتر یہی ہے کہ اس صلح کو باطل قرار دیا جائے اور عورت نے شوہر سے جو مال لیا ہے اسے واپس کر دیا جائے۔

قَالَ وَإِذَا ادَّعَى عَلَى رَجُلٍ أَنَّهُ عَبْدُهُ فَصَالَحَهُ عَلَى مَالٍ أَعْطَاهُ جَارَ وَكَانَ فِي حَقِّ الْمُدَّعِي بِمَنْزِلَةِ الْإِعْتَاقِ عَلَى مَالٍ، لِأَنَّهُ أَمَكَّنَ تَصَحُّيْحَهُ عَلَى هَذَا الْوُجْهِ فِي حَقِّهِ لِرُغْمِهِ وَلِهَذَا يَصِحُّ عَلَى حَيَوَانٍ فِي الذِّمَّةِ إِلَى أَجَلٍ، وَفِي حَقِّ الْمُدَّعَى عَلَيْهِ يَكُونُ لِدَفْعِ الْخُصُومَةِ لِأَنَّهُ يَزْعُمُ أَنَّهُ حُرٌّ الْأَصْلُ فَجَارَ إِلَّا أَنَّهُ لَا وِلَاءَ لَهُ لِلْإِنْكَارِ الْعَبْدِ إِلَّا أَنْ يُقِيمَ الْبَيِّنَةَ فَتُقْبَلَ وَيَثْبُتُ الْوِلَاءُ. قَالَ وَإِذَا قَتَلَ الْعَبْدُ الْمَاذُونُ لَهُ رَجُلًا عَمْدًا لَمْ يَجْزُ لَهُ أَنْ يَصَالِحَ عَنْ نَفْسِهِ، وَإِنْ قَتَلَ عَبْدٌ لَهُ رَجُلًا عَمْدًا فَصَالَحَ عَنْهُ جَارَ، وَوَجْهُ الْفُرْقِ أَنَّ رَقَبَةً لَيْسَتْ مِنْ تِجَارَتِهِ وَلِهَذَا لَا يَمْلِكُ التَّصَرُّفُ فِيهَا بَيْعًا فَكَذَا اسْتِخْلَاصًا بِمَالِ الْمُوَلَّى وَصَارَ كَالْأَجْنَبِيِّ أَمَّا عَبْدُهُ فَمِنْ تِجَارَتِهِ وَتَصَرُّفِهِ فِيهَا بَيْعًا فَكَذَا اسْتِخْلَاصًا وَهَذَا لِأَنَّ الْمُسْتَحَقَّ كَالزَّائِلِ عَنْ مِلْكِهِ وَهَذَا شِرَاؤُهُ فَيَمْلِكُهُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے کسی شخص پر دعویٰ کیا کہ یہ میرا غلام ہے اور مدعی علیہ نے مال دے کر اس سے مصالحت کر لی تو جائز ہے اور مدعی کے حق میں یہ عمل مال لے کر آزاد کرنے کی طرح ہوگا، کیوں کہ مدعی کی سمجھ کے مطابق اسی طریقے پر اس کی تصحیح ممکن ہے، اسی لیے مدت بیان کر کے حیوان کے حق میں دفع خصومت کے لیے ہوگی، کیوں کہ مدعی علیہ یہ سمجھتا ہے کہ وہ حرااصل ہے تو صلح جائز ہے لیکن مدعی کو ولاء نہیں ملے گی، اس لیے کہ مدعی علیہ اس کے غلام ہونے کا منکر ہے الا یہ کہ مدعی بینہ پیش کر دے تو بینہ مقبول ہوگا اور کو اس کی ولاء ملے گی۔

فرماتے ہیں کہ اگر عبد ماذون نے عدا کسی آدمی کو قتل کر دیا تو اس غلام کو یہ حق نہیں ہے کہ وہ اپنے نفس سے صلح کر لے اور اگر اس ماذون کے غلام نے عدا کسی شخص کو قتل کر دیا اور اس ماذون نے اولیائے مقتول سے صلح کر لی تو جائز ہے۔ اور وجہ فرق یہ ہے کہ عبد ماذون کو اپنی گردن میں تجارت کا حق نہیں ہے، اسی لیے وہ اپنے رقبہ کے بیع کا مالک نہیں ہے، لہذا وہ مولیٰ کے مال کے عوض اپنی جان چھڑانے کا بھی مالک نہیں ہوگا اور یہ اجنبی کی طرح ہو گیا۔ رہا اس کا غلام تو وہ اس کا مال تجارت ہے اور اس میں اس کا بیع وغیرہ کرنا نافذ ہے لہذا وہ اسے چھڑانے کا بھی مالک ہے اور یہ اس وجہ سے ہے کہ مستحق نکلی ہوئی چیز ایسی ہے جیسے وہ اس کی ملکیت سے زائل ہو گئی ہو اور اسے چھڑانا اس کو خریدنے کی طرح ہے لہذا عبد ماذون اس کا مالک ہوگا۔

اللَّغَاتُ:

﴿اجل﴾ میعاد، مدت۔ ﴿خصومة﴾ جھگڑا۔ ﴿حر﴾ آزاد۔ ﴿ولاء﴾ آزاد کردہ غلام کا ترکہ۔ ﴿رقبته﴾ اپنی گردن، اپنا آپ۔ ﴿استخلاص﴾ چھڑوانا، خلاصی پانا۔ ﴿شراء﴾ خریداری۔

غلامی اور آزادی کے جھگڑے میں مصالحت:

عبارت میں دو مسئلے بیان کیے گئے ہیں:

(۱) زید نے یہ دعویٰ کیا کہ خالد اس کا غلام ہے لیکن خالد منکر ہے پھر خالد نے زید کو کچھ رقم دے کر اس سے مصالحت کر لی تو یہ صلح

درست اور جائز ہے اور یہ سمجھا جائے گا کہ زید نے مال لے کر اپنا غلام آزاد کیا ہے اور اعتاق علی مال درست ہے، لہذا یہ صلح بھی درست ہے یہی وجہ ہے کہ اگر مدعی علیہ مدعی سے یہ کہہ دے کہ میں کچھ دنوں میں آپ کو ایک حیوان دوں گا تو اس معلوم الاجل حیوان پر بھی صلح درست ہے کیوں کہ مدعی کے حق میں یہ صلح اعتاق علی مال ہے اور مدعی علیہ چونکہ اپنے آپ کو حراً الاصل سمجھ رہا ہے اس لیے اس کے حق میں یہ صلح دفع خصومت کے لیے ہوگی اور دفع خصومت کے لیے مال دینا مباح ہے تو گویا صورت مسئلہ میں لین دین دونوں مباح ہیں۔ لیکن مدعی علیہ کے انکار کی وجہ سے مدعی کو اس کی ولاء نہیں ملے گی۔ ہاں اگر مدعی بینہ سے یہ ثابت کر دیتا ہے کہ مدعی علیہ واقعتاً اس کا غلام ہے تو پھر وہ مستحق ولاء ہوگا۔

(۲) ایک عبد مازون نے عدا کسی کو قتل کر دیا تو اسے یہ حق نہیں ہے کہ اپنی جان کے بدلے معاوضہ دے کر اولیائے مقتول سے (قتل کے عوض) مصالحت کر لے۔ اس کے برخلاف اگر اس عبد مازون کا کوئی غلام کسی شخص کو عدا قتل کر دے اور پھر عبد مازون (مولیٰ قاتل) اپنے غلام کی طرف سے مال دے کر مصالحت کر لے تو یہ جائز ہے۔ ان دونوں مسکلوں میں فرق یہ ہے کہ عبد مازون کو مولیٰ کے مال میں تجارت کی اجازت ہوتی ہے لیکن اپنے آپ کو بیچنے اور فروخت کرنے کا حق نہیں ہوتا اور جب اسے خود کو بیچنے کا حق نہیں ہے تو مولیٰ کے مال کے عوض اپنی جان چھڑانے کا بھی حق نہیں ہوگا، اس لیے اگر وہی قاتل ہے تو یہ کام نہیں کر سکتا جیسے کوئی اجنبی اپنے مولیٰ کی اجازت کے بغیر اس کے مال سے مصالحت نہیں کر سکتا۔ اس کے برخلاف عبد مازون کا جو غلام ہے وہ اس کی تجارت ہے اور عبد مازون کو وہ غلام فروخت کرنے کا پورا حق حاصل ہے اور جب وہ غلام کو بیچنے کا مالک ہے تو اسے قتل کے عوض چھڑانے کا بھی مالک ہوگا کیوں کہ عبد مازون کے غلام نے جب دوسرے کو قتل کیا اور اولیائے مقتول نے اسے پکڑ لیا تو وہ مستحق بن کر اپنے مولیٰ کی ملکیت سے نکل گیا اور پھر جب اس کے مولیٰ یعنی عبد مازون نے اسے رقم دے کر چھڑا یا تو وہ از سر نو اسے خریدنے والا ہوا اور عبد مازون کو شراہ کا حق حاصل ہے، اس لیے وہ مذکورہ غلام کو خرید سکتا ہے اس کے برخلاف اگر وہ قاتل ہو اور مستحق نکل جائے تو وہ اپنے آپ کو خریدنے کا مالک نہیں ہوگا، لہذا وہ اپنی جان کے عوض صلح کرنے کا بھی مالک نہیں ہوگا۔

قَالَ وَمَنْ غَضِبَ ثَوْبًا يَهُودِيًّا قِيمَتُهُ دُونَ الْمِائَةِ فَاسْتَهْلَكَهُ فَصَالَحَهُ مِنْهَا عَلَى مِائَةِ دِرْهَمٍ جَازَ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ عَلَيْهِ، وَقَالَ يَبْطُلُ الْفَضْلُ عَلَى قِيمَتِهِ بِمَا لَا يَتَغَابَنُ النَّاسُ فِيهِ، لِأَنَّ الْوَاجِبَ هِيَ الْقِيَمَةُ وَهِيَ مُقَدَّرَةٌ فَلِزِيَادَةِ عَلَيْهَا تَكُونُ رِبْوًا، بِخِلَافِ مَا إِذَا صَالَحَ عَلَى عَرَضٍ، لِأَنَّ الزِّيَادَةَ لَا تَظْهَرُ عِنْدَ اخْتِلَافِ الْجِنْسِ وَبِخِلَافِ مَا يَتَغَابَنُ النَّاسُ فِيهِ، لِأَنَّهُ يَدْخُلُ تَحْتَ تَقْوِيمِ الْمُقَوِّمِينَ فَلَا يَظْهَرُ الزِّيَادَةُ، وَلِأَبِي حَنِيفَةَ أَنَّ حَقَّهُ فِي الْهَالِكِ بَاقِي حَتَّى لَوْ كَانَ عَبْدًا وَتَرَكَ الْمَوْلَى أَخَذَ الْقِيَمَةَ يَكُونُ الْكَفْنُ عَلَيْهِ أَوْ حَقُّهُ فِي مِثْلِهِ صُورَةٌ وَمَعْنَى، لِأَنَّ صَمَانَ الْعَدُوِّ بِالْمِثْلِ وَإِنَّمَا يَنْتَقِلُ إِلَى الْقِيَمَةِ بِالْقَضَاءِ فَقَبْلَهُ إِذَا تَرَاضِيَ عَلَى الْكَثْرِ كَانَ اِعْتِيَاظًا فَلَا يَكُونُ رِبْوًا، بِخِلَافِ الصُّلْحِ بَعْدَ الْقَضَاءِ، لِأَنَّ الْحَقَّ قَدْ انْتَقَلَ إِلَى الْقِيَمَةِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے کوئی یہودی کپڑے کا تھان غصب کیا اور اس کی قیمت سودراہم سے کم ہو اور غاصب نے

اسے ضائع کر دیا پھر مغضوب سے اس تھان کی قیمت کے عوض سود راہم پر صلح کر لی تو امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں صلح جائز ہے۔ حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم فرماتے ہیں کہ جس مقدار میں لوگ زیادتی کے ساتھ معاملہ نہ کرتے ہوں وہ مقدار (زائد از قیمت) باطل ہوگی، کیوں کہ غاصب پر قیمت ہی واجب ہے اور وہ متعین ہے لہذا اس پر جو زیادتی ہوگی وہ ربوا ہوگی۔ برخلاف اس صورت کے جب سامان پر صلح کیا ہو، کیوں کہ اختلاف جنس کی صورت میں زیادتی ظاہر نہیں ہوگی۔

اور برخلاف اس صورت کے جب لوگ اس مقدار میں زیادتی برداشت کر لیتے ہوں اس لیے کہ یہ اضافہ اندازہ لگانے والوں کے اندازے کے تحت آسکتا ہے، اس لیے زیادتی کا ظہور نہیں ہوگا۔

حضرت امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کی دلیل یہ ہے کہ ہلاک شدہ تھان میں مالک کا حق باقی ہے کہ اگر مغضوب غلام ہوتا اور مولیٰ نے ابھی تک اس کی قیمت نہ لی ہو تو اس کے کفن دفن کا خرچ مولیٰ ہی پر ہوتا۔ یا یہ کہ صورت اور معنی کے اعتبار سے ہلاک شدہ مغضوب کے مثل میں مالک کا ہے، کیوں کہ تعدی کا ضامن ضمان بالمثل ہوتا ہے اور قضائے قاضی سے یہ حکم قیمت کی طرف منتقل ہوتا ہے، لہذا قضائے قاضی سے پہلے اگر فریقین زیادہ کے لین دین پر راضی ہو گئے تو یہ بھی عوض لینا ہوگا، اس لیے سود نہیں ہوگا۔ برخلاف قضائے قاضی کے بعد صلح کرنے کے، کیوں کہ قضاء کے بعد حق قیمت کی طرف منتقل ہو گیا ہے۔

اللغات:

﴿استہلکہ﴾ اس کو ضائع کر دیا۔ ﴿فصل﴾ اضافی مقدار۔ ﴿لا یتغابن﴾ بہت بڑا نہ سمجھتے ہوں۔ ﴿عروض﴾ ساز و سامان۔ ﴿تقویم﴾ قیمت لگانا۔ ﴿تراضیا﴾ دونوں آپس میں رضامند ہو گئے۔

متنازعہ چیز سے زیادہ بدل پر صلح کرنا:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے یہودی کپڑے کا کوئی تھان غصب کیا اور اس کی قیمت سود راہم سے کم تھی اور غصب کرنے کے بعد غاصب نے اسے ضائع بھی کر دیا پھر سود راہم پر اس نے مغضوب منہ سے صلح کر لی تو امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں یہ صلح درست اور جائز ہے۔ حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم فرماتے ہیں کہ اگر بدل صلح اس کی قیمت سے اتنا زیادہ ہو کہ لوگ بلاچوں چرا اسے برداشت نہ کرتے ہوں تب تو زیادتی ربوا ہوگی، لیکن اگر وہ زیادتی معمولی ہو یا دوسرے جنس کی ہو تو کوئی حرج نہیں ہے۔ ان حضرات کی دلیل یہ ہے کہ صورت مسئلہ میں غاصب پر مغضوب کی قیمت واجب ہے اور چونکہ وہ قیمت متعین اور مقرر ہے لہذا اس پر جو اضافہ ہوگا وہ سود ہوگا اور سود لینا دینا دونوں حرام ہے۔

حضرت امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کی دلیل یہ ہے کہ ہلاک شدہ تھان میں ابھی بھی مالک کا حق باقی ہے یہی وجہ ہے کہ اگر ہلاک شدہ تھان کی جگہ غلام مغضوب ہوتا اور مولیٰ کے اس کی قیمت لینے سے پہلے وہ مرجاتا تو اس کے کفن دفن کا خرچ مولیٰ ہی پر ہوتا لہذا یہ صلح اسی ملکیت کے عوض ہوگی اور اس ملکیت اور دراہم میں ربوا تحقق نہیں ہے۔ یا یہ کہا جائے کہ اس ہلاک شدہ تھان میں صورت اور معنی دونوں اعتبار سے مولیٰ کا حق ہے کیوں کہ یہ ضمان بالمثل واجب ہے اور قیمت کا لین دین تو قضائے قاضی سے ہوتا ہے اور قضائے قاضی سے پہلے جو لین دین ہوگا وہ عوض ہوگا اور اعتیاض میں ربوا اور سود تحقق نہیں ہوتا، اس لیے صورت مسئلہ میں سود راہم پر صلح کرنا درست ہے۔

قَالَ وَإِذَا كَانَ الْعَبْدُ بَيْنَ رَجُلَيْنِ أَعْتَقَهُ أَحَدُهُمَا وَهُوَ مُوسِرٌ فَصَالَحَهُ الْآخَرُ عَلَى أَكْثَرِ مِنْ نِصْفِ قِيَمَتِهِ

فَالْفَضْلُ بَاطِلٌ، وَهَذَا بِالِاتِّفَاقِ، اَمَّا عِنْدَهُمَا فَلَمَّا بَيَّنَّا، وَالْفَرْقُ لِأَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ عَلَيْهِ أَنَّ الْقِيَمَةَ فِي الْعَتَقِ مَنْصُوصٌ عَلَيْهَا، وَتَقْدِيرُ الشَّرْعِ لَا يَكُونُ دُونَ تَقْدِيرِ الْقَاضِي فَلَا يَجُوزُ الزِّيَادَةُ عَلَيْهِ، بِخِلَافِ مَا تَقَدَّمَ، لِأَنَّهَا غَيْرُ مَنْصُوصٍ عَلَيْهِ، وَإِنْ صَالَحَهُ عَلَى عَرُوضٍ جَازٍ لَمَّا بَيَّنَّا أَنَّهُ لَا يَظْهَرُ الْفَضْلُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کوئی غلام دو آدمیوں کے مابین مشترک ہو اور ان میں سے ایک شخص اسے آزاد کر دے اور وہ مالدار بھی ہو اور دوسرا شریک غلام کی نصف قیمت سے زائد پر اس سے مصالحت کر لے تو زیادتی باطل ہوگی۔ یہ حکم متفق علیہ ہے حضرات صاحبین رحمہم اللہ کے یہاں تو اسی دلیل سے ہے جو ہم بیان کر چکے اور امام اعظم رحمہ اللہ کے لیے وجہ فرق یہ ہے کہ عتق کی صورت میں جو قیمت ہے وہ منصوص ہے اور شریعت کی متعین کردہ قیمت قاضی کی متعین کی جانے والی قیمت سے کم نہیں ہوتی لہذا اس پر اضافہ کرنا درست نہیں ہے، برخلاف ما قبل والے مسئلے کے، کیوں کہ وہ منصوص نہیں ہے، اور اگر اس نے سامان پر مصالحت کی تو جائز ہے اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں کہ زیادتی ظاہر نہیں ہوگی۔

اللغات:

﴿اعتق﴾ آزاد کیا۔ ﴿موسر﴾ مالدار، صاحب حیثیت۔ ﴿فضل﴾ اضافی مقدار۔ ﴿عروض﴾ ساز و سامان، واحد: عرض۔

آدمے غلام کی آزادی:

ایک غلام دو آدمیوں کے مابین مشترک تھا تو ظاہر ہے کہ وہ دونوں اس کی آدھی آدھی مالیت کے حق دار ہیں اب اگر ان میں سے کوئی شریک اس غلام کو آزاد کرتا ہے تو عتق میں عدم تجزی کی وجہ سے وہ پورا غلام آزاد ہوگا اور عتق پر شریک آخر کے لیے نصف قیمت واجب ہوگی لیکن اگر وہ شریک نصف قیمت سے زائد مقدار پر صلح کرتا ہے مثلاً نصف قیمت 50 درہم ہے اور وہ 75 پر صلح کرتا ہے تو امام اعظم رحمہ اللہ اور حضرات صاحبین رحمہم اللہ سب کے یہاں زائد مقدار سود ہوگی اور باطل ہوگی جیسا کہ پہلے مسئلے میں بھی حضرات صاحبین رحمہم اللہ کا یہی فرمان ہے اور امام اعظم رحمہم اللہ کے یہاں صورت مسئلہ میں بطلان زیادتی کی دلیل یہ ہے کہ عبد مشترک کی قیمت بحکم حدیث منصوص ہے حضرت نبی اکرم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد گرامی ہے ”من أعتق شقصاً من عبد مشترك بينه وبين شريكه فؤم عليه نصيب شريكه“ اس لیے شریعت کی متعین کردہ مقدار پر اضافہ کرنا صحیح نہیں ہوگا۔ ہاں ما قبل والے مسئلے میں چونکہ ثوب یہودی کی قیمت منصوص اور مصرح نہیں ہے اس لیے امام اعظم رحمہم اللہ کے یہاں وہاں قیمت سے زائد مقدار پر بھی صلح ہو سکتی ہے جیسا کہ دونوں مسئلوں میں سامان کے عوض صلح جائز ہے ہر چند کہ سامان کی قیمت قیمت منصوص علیہا سے زائد ہی کیوں نہ ہو۔ لہذا بیتنا اَنَّهُ لَا يَظْهَرُ الْفَضْلُ عِنْدَ اخْتِلَافِ الْجَنَسِ۔ وَاللَّهُ أَعْلَمُ وَعِلْمُهُ أَمُّمٌ



بَابُ التَّبَرُّعِ بِالصُّلْحِ وَالتَّوَكُّلِ بِهِ

یہ باب صلح کے متعلق تبرع کرنے اور اس کا وکیل بنانے کے بیان میں ہے

اس سے پہلے بذات خود صلح کرنے کا بیان تھا اور اب دوسرے کی طرف سے کسی کے صلح کرنے کا بیان ہے اور انسان کا اپنا فعل اصل ہوتا ہے اور دوسرے کے فعل میں نیابت ہوتی ہے اور اصل نائب سے مقدم ہوتا ہے۔ اسی لیے اس باب کو باب الصلح کے بعد بیان کیا جا رہا ہے۔

قَالَ وَمَنْ وَكَّلَ رَجُلًا بِالصُّلْحِ عَنْهُ فَصَالَحَ لَمْ يَلْزِمِ الْوَكِيلَ مَا صَالَحَ عَنْهُ إِلَّا أَنْ يَضْمَنَهُ، وَالْمَالُ لَازِمٌ لِلْمُؤَكَّلِ، وَتَأْوِيلُ هَذِهِ الْمَسْأَلَةِ إِذَا كَانَ الصُّلْحُ عَنْ دَمِ الْعَمْدِ أَوْ كَانَ الصُّلْحُ عَلَى بَعْضِ مَا يَدَّعِيهِ مِنَ الدِّينِ، لِأَنَّهُ إِسْقَاطُ مُحَضٍّ فَكَانَ الْوَكِيلُ فِيهِ سَفِيرًا مُعَبَّرًا فَلَا ضَمَانَ عَلَيْهِ كَالْوَكِيلِ بِالنِّكَاحِ إِلَّا أَنْ يَضْمَنَهُ لِأَنَّهُ حِينَئِذٍ هُوَ مُوَآخِذٌ بِعَقْدِ الضَّمَانِ لَا بِعَقْدِ الصُّلْحِ أَمَّا إِذَا كَانَ الصُّلْحُ عَنْ مَالٍ فَهُوَ بِمَنْزِلَةِ الْبَيْعِ فَيَرْجِعُ الْحَقُوقُ إِلَى الْوَكِيلِ فَيَكُونُ الْمُطَالِبُ بِالْمَالِ هُوَ الْوَكِيلُ دُونَ الْمُؤَكَّلِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے کسی کو اپنی طرف سے صلح کرنے کا وکیل بنایا اور وکیل نے صلح کر لیا تو جس چیز کے عوض صلح کی ہے وہ مال وکیل پر لازم نہیں ہوگا الا یہ کہ وکیل نے اس کی ضمانت لی ہو۔ اور مال مؤکل پر لازم ہوگا۔ اور اس مسئلے کی تاویل یہ ہے کہ صلح دم عمد سے ہو یا مدعی نے جس دین کا دعویٰ کیا تھا اس کے کچھ حصے پر صلح کی گئی ہو، کیوں کہ یہ اسقاط محض ہے، لہذا اس میں وکیل محض سفیر اور ترجمان ہوگا اور اس پر بدل صلح وغیرہ کا ضمان نہیں ہوگا جیسے وکیل بالنکاح پر نہیں ہوتا الا یہ کہ وکیل اس کا ضامن بن جائے۔ کیوں کہ اس وقت عقد ضمان کی وجہ سے اس کا مواخذہ ہوگا، عقد صلح کی وجہ سے مواخذہ نہیں ہوگا۔ اور اگر صلح عن المال ہو تو وہ بیع کے درجے میں ہے اور (اس کے حقوق) وکیل کی طرف عائد ہوں گے اور مال کا مطالبہ بھی وکیل ہی سے ہوگا، مؤکل سے نہیں ہوگا۔

اللَّغَاتُ:

﴿وَكَّلَ﴾ وکیل بنایا۔ ﴿إِسْقَاطُ﴾ ساقط کرنا، گرا دینا۔ ﴿مُطَالِبُ﴾ جس سے مطالبہ کیا جائے۔

مصالحات کے لیے وکیل کا کردار:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ زید نے عدا کسی کو قتل کر دیا یا بکرنے اس پر دین کا دعویٰ کیا اور زید نے اپنی طرف سے صلح کرنے یا کچھ دین ادا کرنے کے لیے نعمان کو وکیل بنایا۔ اور نعمان نے صلح کر لیا تو بدل صلح موکل یعنی زید پر لازم ہوگا وکیل یعنی نعمان پر نہیں ہوگا، کیوں کہ قتل عمد سے صلح کرنا یا کچھ دین پر صلح کرنا درحقیقت اسقاط محض ہے یعنی جس چیز پر صلح ہوگی وہ چیز موکل کے ذمہ سے ساقط ہو جائے گی اور وکیل کا اس سے کچھ لینا دینا نہیں ہوگا اس لیے یہاں وکیل محض سفیر اور ترجمانی اور ثالث ہوگا اس لیے بدل صلح اور ضمان سے اس کا کوئی واسطہ نہیں ہوگا ہاں اگر از خود وکیل بدل صلح اداء کرنے کا ضامن ہو جائے گا تو پھر اس ضامن بننے کی وجہ سے اس سے مواخذہ ہوگا لیکن اس کے ضامن بنے بغیر صرف عقد صلح سے اس پر ضمان نہیں ہوگا۔

البتہ اگر مال کا دعویٰ ہو اور اس کے عوض صلح ہوئی ہو تو یہ صلح بیع کے حکم میں ہوگی اور بیع میں عاقد ہی کی طرف حقوق لوٹتے ہیں، لہذا صلح عن المال میں بھی اسی کی طرف حقوق لوٹیں گے۔ اور اسی وکیل ہی سے بدل صلح کا مطالبہ اور مواخذہ ہوگا۔

قَالَ وَإِنْ صَلَّحَ عَنْهُ رَجُلٌ بغيرِهِ أَمْرُهُ فَهُوَ عَلَى أَرْبَعَةِ أَوْجِهٍ إِنْ صَلَّحَ بِمَالٍ وَضَمِنَهُ تَمَّ الصُّلْحُ، لِأَنَّ الْحَاصِلَ لِلْمُدَّعِي عَلَيْهِ لَيْسَ إِلَّا الْبَرَاءَةُ، وَفِي حَقِّهَا الْأَجْنَبِيُّ وَالْمُدَّعَى عَلَيْهِ سَوَاءٌ فَصَلَّحَ أَصِيلًا فِيهِ إِذَا ضَمِنَهُ كَالْفُضُولِيِّ بِالْخُلْعِ إِذَا ضَمِنَ الْبَدَلَ وَيَكُونُ مُتَبَرِّعًا عَلَى الْمُدَّعَى عَلَيْهِ كَمَا لَوْ تَبَرَّعَ بِقَضَاءِ الدَّيْنِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا كَانَ بِأَمْرِهِ، وَلَا يَكُونُ لِهَذَا الْمَصْلَحِ شَيْءٌ مِنَ الْمُدَّعَى وَإِنَّمَا ذَلِكَ لِلَّذِي فِي يَدِهِ لِأَنَّ تَصْحِيحَهُ بِطَرِيقِ الْإِسْقَاطِ، وَلَا فَرْقَ فِي هَذَا بَيْنَ مَا إِذَا كَانَ مُقَرًّا أَوْ مُنْكَرًا، وَكَذَلِكَ إِذَا قَالَ صَالِحُكَ عَلَى آلْفِي هَذِهِ أَوْ عَلَى عَبْدِي هَذَا صَحَّ الصُّلْحُ وَلَزِمَهُ تَسْلِيمُهُ، لِأَنَّهُ لَمَّا أَصَافَهُ إِلَى مَالٍ نَفْسِهِ فَقَدْ انْتَزَمَ تَسْلِيمُهُ فَصَحَّ الصُّلْحُ، وَكَذَلِكَ لَوْ قَالَ عَلَى آلْفٍ وَسَلَّمَهَا، لِأَنَّ التَّسْلِيمَ إِلَيْهِ يُوجِبُ سَلَامَةَ الْعِوَضِ لَهُ فَيَتِمُّ الْعَقْدُ لِحُصُولِ مَقْصُودِهِ، وَلَوْ قَالَ صَالِحُكَ عَلَى آلْفٍ فَالْعَقْدُ مَوْقُوفٌ فَإِنْ أَجَارَهُ الْمُدَّعَى عَلَيْهِ جَارَ وَلَزِمَهُ آلْفٌ وَإِنْ لَمْ يَجْزِهِ بَطَلَ، لِأَنَّ الْأَصْلَ فِي الْعَقْدِ إِنَّمَا هُوَ الْمُدَّعَى عَلَيْهِ، لِأَنَّ دَفْعَ الْخُصُومَةِ حَاصِلٌ لَهُ إِلَّا أَنَّ الْفُضُولِيَّ يَصِيرُ أَصِيلًا بِوَاسِطَةِ إِصَافَةِ الضَّمَانِ إِلَى نَفْسِهِ فَإِذَا لَمْ يُصَفْ بِبَقِي عَاقِدًا مِنْ جِهَةِ الْمَطْلُوبِ فَيَتَوَقَّفُ عَلَى إِجَازَتِهِ، قَالَ وَوَجْهُ آخَرَ أَنْ يَقُولَ صَالِحُكَ عَلَى هَذِهِ آلْفٍ أَوْ عَلَى هَذَا الْعَبْدِ وَلَمْ يَنْسِبْهُ إِلَى نَفْسِهِ لِأَنَّهُ لَمَّا عَيَّنَهُ لِلتَّسْلِيمِ صَارَ شَارِطًا لِسَلَامَتِهِ لَهُ فَيَتِمُّ بِقَوْلِهِ، وَلَوْ اسْتَحَقَّ الْعَبْدُ أَوْ وَجَدَ بِهِ عَيْبًا فَرَدَّهُ فَلَا سَبِيلَ لَهُ عَلَى الْمَصْلَحِ لِأَنَّهُ انْتَزَمَ الْإِبْقَاءَ مِنْ مُحَلٍّ بِعَيْنِهِ وَلَمْ يَنْتَزِمَ شَيْئًا سِوَاءَ فَإِنْ سَلَّمَ الْمُحَلَّ لَهُ تَمَّ الصُّلْحُ وَإِنْ لَمْ يُسَلِّمْ

لَمْ يَرْجِعْ عَلَيْهِ بَشْيْءٌ، بِخِلَافِ مَا إِذَا صَلَّحَ عَلَى دِرَاهِمٍ مُسَمَّاهُ وَضَمَّنَهَا وَدَفَعَهَا ثُمَّ اسْتَحَقَّتْ أَوْ جَدَّهَا زَيْوًا حَيْثُ يَرْجِعُ عَلَيْهِ، لِأَنَّهُ جَعَلَ نَفْسَهُ أَصِيلًا فِي حَقِّ الضَّمَانِ وَلِهَذَا يُجْبَرُ عَلَى التَّسْلِيمِ فَإِذَا لَمْ يُسَلِّمْ لَهُ مَا سَلَّمَهُ يَرْجِعُ عَلَيْهِ بِبَدْلِهِ.

ترجمہ: اگر کسی کی طرف سے اس کے حکم کے بغیر کسی دوسرے نے مصالحت کر لی تو وہ مصالحت چار صورتوں پر ہے۔ اگر اس نے مال کے عوض کی اور اس کا ضامن ہو گیا تو صلح پوری ہوگی، کیوں کہ مدعی علیہ کو صرف براءت حاصل ہوئی ہے اور براءت کے حق میں اجنبی اور مدعی علیہ دونوں برابر ہیں لہذا اجنبی اس سلسلے میں اصیل بن سکتا ہے بشرطیکہ وہ مال کی ادائیگی کا ضامن ہو جائے جیسے خلع کرانے والا فضولی جب بدل خلع کا ضامن ہو جائے۔ اور یہ شخص مدعی علیہ پر تبرع کرنے والا ہوگا جیسے اگر اس نے قرض ادا کرنے میں تبرع کیا ہو۔ برخلاف اس صورت کے جب صلح اس کے حکم سے ہوئی ہو۔ اور اس صلح کرانے والے کو مدعی میں سے کچھ نہیں ملے گا وہ تو اسی کا ہوگا جس کے قبضہ میں موجود ہو۔ کیوں کہ اس صلح کو بطریق اسقاط صحیح قرار دیا گیا ہے اور اس میں کوئی فرق نہیں ہے کہ مدعی علیہ مقرر ہو یا منکر ہو۔

ایسے ہی اگر اجنبی نے کہا میں نے اپنے اس ہزار درہم یا اپنے اس غلام کے عوض تم سے صلح کر لی تو صلح صحیح ہے اور مصالحت پر اس بدل کو سپرد کرنا لازم ہے جب کہ جب اس نے صلح کی نسبت اپنے مال کی طرف کر دی تو اس کو سپرد کرنے کا پابند ہو گیا اس لیے صلح درست ہے۔

ایسے ہی اگر کہا میں نے ایک ہزار پر صلح کی اور مدعی کو ایک ہزار دیدیا، کیوں کہ مدعی کو دینا اس کے لیے عوض کی سلامتی کا موجب ہے لہذا عقد پورا ہوگا، اس لیے کہ مدعی کا مقصد حاصل ہو چکا ہے۔

اور اگر مصالحت نے کہا میں ایک ہزار پر تم سے صلح کی تو عقد موقوف رہے گا اگر مدعی علیہ اس کی اجازت دے گا تو عقد جائز ہوگا اور مصالحت پر الف لازم ہوگا اور اگر مدعی علیہ نے اجازت نہ دی تو عقد باطل ہو جائے گا، کیوں کہ مدعی علیہ ہی عقد میں اصل ہے، سا لیے کہ دفع خصوصیت اسی کو حاصل ہے، لیکن اپنی طرف ضمان کی نسبت کرنے سے فضولی اصیل بن جاتا ہے اور جب اس نے ضمان کو اپنی طرف منسوب نہیں کیا تو مدعی علیہ کی طرف سے صرف عاقد رہ گیا اس لیے عقد صلح مدعی علیہ کی اجازت پر موقوف ہوگا۔ صاحب ہدایہ رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں کہ ان کے علاوہ ایک صورت یہ بھی ہے کہ مصالحت یوں کہے میں نے اس الف پر یا اس غلام پر تم سے صلح کر لی اور اسے اپنی طرف منسوب نہ کرے (تو بھی صلح صحیح ہوگی) کیوں کہ جب مصالحت نے سپرد کرنے کے لیے اس الف یا غلام کو متعین کر دیا تو اس نے مدعی کے لیے اس کی سلامتی کی شرط لگا دی لہذا اس کے یہ کہہ دینے سے صلح تام ہو جائے گی۔

اور اگر (بدل صلح میں دیا ہوا) غلام کسی کا مستحق نکل گیا یا مدعی نے اس میں عیب پا کر اسے مصالحت کو واپس کر دیا تو اب مدعی کو مصالحت پر کوئی اختیار نہیں ہوگا۔ کیوں کہ مصالحت بعینہ اسی غلام کو دینے کی پیش کش کی تھی اور اس کے علاوہ کسی چیز کا التزام نہیں کیا تھا، لہذا اگر وہ محل (غلام) مدعی کو دیدیا گیا تو صلح مکمل ہوگئی اور اگر نہ دیا گیا تو مدعی مصالحت سے کچھ واپس نہیں لے سکتا۔ برخلاف اس صورت کے جب مصالحت نے متعین درہم پر صلح کیا، ان کا ضامن بنا اور انھیں مدعی کے حوالے کر دیا پھر وہ درہم مستحق نکل گئے یا مدعی نے

انھیں کھوٹا پایا تو وہ مصالح سے واپس لے گا، کیوں کہ مصالح نے ضمان کے حوالے سے اپنے آپ کو اصل بنایا تھا اسی لیے اسے دینے پر مجبور کیا جائے گا اور جب بدل صلح مدعی کے لیے سالم نہیں رہا تو وہ مصالح سے اس کا بدل واپس لے گا۔

اللغات:

﴿اَوْجَہ﴾ صورتیں۔ واحد: وجہ۔ ﴿تَسْلِیْم﴾ سپرد کرنا، ادا کرنا۔ ﴿لَمْ یَجْزْ﴾ اجازت نہیں دی۔ ﴿اَسْتَحَقَّ﴾ مستحق نکل آیا۔ ﴿اِیْفاء﴾ پوری ادائیگی، سپرداری۔ ﴿مَسْمَاة﴾ متعین، مذکور، مقررہ۔ ﴿زِیُوف﴾ کھوٹے، واحد: زیف۔

فضولی کی مصالحت:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی کی طرف سے دوسرا شخص صلح کر لے اور مدعی علیہ نے مصالح کو صلح کرنے کا حکم نہ دیا ہو یعنی اس کے حکم کے بغیر کسی اجنبی یا فضولی نے صلح کی ہو تو یہ صلح چار طرح کی ہوگی (۱) اس اجنبی نے مال کے عوض صلح کی ہو اور خود ہی بدل صلح کی ادائیگی کا ضامن ہوا ہو تو یہ صلح درست ہے، کیوں کہ اس میں مدعی علیہ بغیر منھائی کھٹائی کے براءت حاصل کر رہا ہے اور اس براءت کے عوض اسے کچھ مال نہیں دینا پڑ رہا ہے اس لیے صلح کے جواز اور نفاذ کا راستہ بالکل کلیئر ہے جیسے کوئی فضولی کسی عورت کے حکم کے بغیر اس کی طرف سے اس کے شوہر سے خلع کر لے اور از خود بدل خلع کا ضامن ہو جائے تو یہ خلع درست ہے اسی طرح یہ صلح بھی درست ہے، اور صلح کرنے والا متبرع ہوگا یعنی اسے مدعی علیہ سے (بدل صلح میں دیا ہوا مال) واپس لینے کا حق نہیں ہوگا۔ اور لیکن اگر یہ صلح مدعی علیہ کے حکم سے ہوئی ہو تو بدل خلع کے سلسلے میں مصالح مدعی علیہ سے رجوع کرے گا۔ اور مدعی یعنی جس چیز پر صلح کی گئی ہے وہ مدعی علیہ ہی کے پاس رہے گی مصالح کو اس میں سے کچھ نہیں ملے گا، کیوں کہ یہ صلح بطریق اسقاط صحیح کی گئی ہے، بطریق مبادلہ اسے درست نہیں کیا گیا ہے اس لیے مصالح صلح کرا کے بیچ سے خارج ہو جائے گا۔

(۲) دوسری صورت یہ ہے کہ مصالح نے مدعی سے کہا میں نے اپنے اس الف دراہم یا اس غلام کے عوض تم سے مصالحت کر لی تو بھی صلح صحیح ہے البتہ مصالح پر مصالح علیہ یعنی بدل صلح کی ادائیگی لازم ہے کیوں کہ الفی اور عبدی کہہ کر اس نے بدل صلح کو اپنی طرف منسوب کیا ہے اور مدعی علیہ فری اور مفت میں بری الذمہ ہو رہا ہے اس لیے اس کے جواز میں کوئی شبہ نہیں ہے۔

(۳) مصالح نے کہا صالحتک علی ألف میں نے تم سے ایک ہزار کے عوض صلح کی اور وہ ایک ہزار اس نے مدعی کو دیدیا تو یہ صلح بھی درست ہے، کیوں کہ مدعی کو اس کا مقصد یعنی عوض حاصل ہو گیا ہے۔

(۴) چوتھی صورت یہ ہے کہ مصالح نے مدعی سے کہا میں نے ایک ہزار کے عوض تم سے مصالحت کر لی اور ألف کو نہ تو اپنی طرف منسوب کیا اور نہ ہی اسے مدعی کے حوالے کیا تو یہ صلح مدعی علیہ کی اجازت پر موقوف ہوگی، کیوں کہ یہاں مصالح صرف متکلم اور معبر ہے اور چونکہ مدعی علیہ کے حکم کے بغیر یہ معاملہ ہوا ہے اس لیے اسے ہم وکیل بھی نہیں قرار دے سکتے اور دفع خصومت کی ضرورت مدعی علیہ کو ہے لہذا یہ صلح مطلوب یعنی مدعی علیہ کی اجازت پر موقوف ہوگی اگر وہ اجازت دیتا ہے تو نافذ ہوگی ورنہ باطل ہو جائے گی۔

(۵) صاحب ہدایہ رحمۃ اللہ فرماتے ہیں کہ مذکورہ چاروں صورتوں کے علاوہ صلح کی ایک پانچویں صورت بھی ہے اور وہ یہ ہے مصالح مدعی سے یوں کہے میں نے اس الف پر یا اس غلام پر تم سے مصالح کی اور الفی یا عبدی ہذا کہہ کر اسے اپنی طرف منسوب

کیا تو یہ صلح بھی درست اور جائز ہوگی، کیوں کہ جب اس نے ہزار دراہم یا کوئی غلام بدل صلح کے لیے متعین کر دیا تو گویا اس نے یہ شرط لگادی کہ اگر صلح ہوتی ہے تو یہ الف یا یہ عبد بدل صلح ہے اور بدل صلح کی تعیین سے صحت صلح کا راستہ صاف ہو جاتا ہے، اس لیے اس صورت میں بھی صلح درست ہے۔

ولو استحق العبد الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر بدل صلح کے لیے متعین کردہ غلام مصالح نے مدعی کے حوالے کر دیا تو صلح تام ہوگئی اب اگر مدعی اس میں کوئی عیب پاتا ہے تو اس عیب کی وجہ سے مصالح کو وہ غلام واپس نہیں کر سکتا، کیوں کہ مصالح نے جو غلام متعین کیا تھا وہی اسے دیا ہے اور اس میں عیب ہونا اور اسے دیکھنا یہ مدعی کا کام تھا لہذا اس سلسلے میں مصالح بری الذمہ ہوگا اور مدعی کو وہ غلام لینا پڑے گا۔ ہاں اگر مصالح نے مدعی کو وہ غلام نہ دیا ہو تو صلح باطل ہوگی اور وہ مدعی اپنے دعویٰ پر قائم رہے گا کیوں کہ بدل صلح نہ ملنے کی وجہ سے مدعی کا مقصود (عوض کی حصول یا بی) حاصل نہیں ہوا ہے۔

اس کے برخلاف اگر بدل صلح کچھ متعین دراہم تھے مصالح ان کا ضامن بن کر وہ دراہم مدعی کو دیدیا پھر ان میں استحقاق ظاہر ہوا یا مدعی نے ان دراہم کو کھوٹا پایا تو اب مدعی مصالح سے دوسرے عمدہ دراہم لے گا، کیوں کہ دراہم و دنیا نیر عقود میں متعین کرنے سے متعین نہیں ہوتے اور پھر مصالح نے دراہم کو متعین کر کے ضمان کے سلسلے میں خود کو اصل بنا لیا ہے اس لیے اس سے ایسے دراہم کی ادائیگی کا مطالبہ ہوگا جو صحیح اور نبرون ہوں گے۔



بَابُ الصُّلْحِ فِي الدِّينِ

یہ باب قرض میں صلح کرنے کے بیان میں ہے

اس سے پہلے عام چیزوں میں صلح کرنے کا بیان تھا اور اب خاص یعنی دین میں صلح کا بیان ہے اور یہ تو اظہر من الشمس ہے کہ عام خاص سے مقدم ہوتا ہے۔ اور خاص مؤخر ہوتا ہے۔

قَالَ وَكُلُّ شَيْءٍ وَقَعَ عَلَيْهِ الصُّلْحُ وَهُوَ مُسْتَحَقٌّ بِعَقْدِ الْمَدَايِنَةِ لَمْ يُحْمَلْ عَلَى الْمُعَاوَضَةِ وَإِنَّمَا يُحْمَلُ عَلَى أَنَّهُ اسْتَوْفَى بَعْضَ حَقِّهِ وَأَسْقَطَ بَاقِيَهُ كَمَنْ لَهُ عَلَى آخَرَ أَلْفٌ دِرْهَمٌ فَصَالَحَهُ عَلَى خَمْسِ مِائَةٍ وَكَمَنْ لَهُ عَلَى آخَرَ أَلْفٌ جِيَادٍ فَصَالَحَهُ عَلَى خَمْسِ مِائَةٍ زَيْوُفٍ جَزَاءً فَكَانَتْهُ أُبْرَاهُ عَنْ بَعْضِ حَقِّهِ، وَهَذَا لِأَنَّهُ تَصَرَّفَ الْعَاقِلُ بِتَحَرُّي تَصْحِيحِهِ مَا أُمِكنَ وَلَا وَجْهَ لِتَصْحِيحِهِ مُعَاوَضَةً لِإِفْضَائِهِ إِلَى الرَّبِّوَا فُجِعِلَ إِسْقَاطًا لِلْبَعْضِ فِي الْمَسْأَلَةِ الْأُولَى وَلِلْبَعْضِ وَالصِّفَةِ فِي الثَّانِيَةِ، وَلَوْ صَالَحَ عَلَى أَلْفٍ مُوَجَّلَةٍ جَزَاءً وَكَانَتْهُ أَجَلَ نَفْسِ الْحَقِّ، لِأَنَّهُ لَا يُمَكِّنُ جَعْلَهُ مُعَاوَضَةً وَلَا أَنْ يَبْعَ الدَّرَاهِمَ بِمِثْلِهَا نَسِيئَةً لَا يَجُوزُ فَحَمَلْنَاهُ عَلَى التَّأَخِيرِ، وَلَوْ صَالَحَهُ عَلَى الدَّنَانِيرِ إِلَى شَهْرٍ لَمْ يَجْزُ، لِأَنَّ الدَّنَانِيرَ غَيْرُ مُسْتَحَقَّةٍ بِعَقْدِ الْمَدَايِنَةِ فَلَا يُمَكِّنُ حَمْلَهُ عَلَى التَّأَخِيرِ، وَلَا وَجْهَ لَهُ سِوَى الْمُعَاوَضَةِ، وَبَيْعَ الدَّرَاهِمَ بِالدَّنَانِيرِ نَسْأً لَا يَجُوزُ فَلَمْ يَصَحَّ الصُّلْحُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ ہر وہ چیز جس پر صلح ہو اور عقد مداینت سے وہ چیز مستحق ہو تو بدل صلح کو معاوضہ پر نہیں محمول کیا جائے گا بلکہ یوں کہا جائے گا کہ قرض خواہ نے اپنا کچھ حصہ وصول کر لیا اور کچھ حصہ معاف کر دیا جیسے اگر کسی کے دوسرے پر ہزار درہم ہوں اور اس نے پانچ سو پر مصالحت کر لی یا اگر کسی کے دوسرے پر ایک ہزار عمدہ درہم ہوں اور وہ پانچ سو کھوٹے درہم لے کر صلح کر لے تو جائز ہے اور گویا قرض خواہ نے مدیون سے اپنا کچھ حق ساقط کر دیا ہے۔ اور یہ حکم اس وجہ سے ہے کہ عاقل بالغ کے تصرف کو حتی الامکان درست کرنے کی سعی کی جاتی ہے اور بدل صلح کو معاوضہ قرار دے کر اس تصرف کو صحیح نہیں قرار دیا جاسکتا، کیوں کہ یہ مفضی الی الربو ہے لہذا پہلے مسئلے میں اسے بعض کا اسقاط قرار دیا گیا اور دوسرے مسئلے میں بعض کے اسقاط اور صفت کے اسقاط پر محمول کیا گیا۔

اور اگر قرض خواہ نے ایک ہزار ادھار دراہم پر مصالحت کی تو بھی جائز ہے گویا کہ اس نے اصل دین میں مہلت دیدی ہے، کیوں کہ اسے معاوضہ قرار دینا ممکن نہیں ہے، اس لیے کہ دراہم کو دراہم کے ساتھ ادھار بیچنا جائز نہیں ہے اس لیے ہم نے اسے تاخیر پر محمول کر دیا۔ اور اگر اس نے ایک ماہ کی مدت پر دنانیر پر صلح کیا تو بھی جائز نہیں ہے، کیوں کہ لین دین میں دنانیر واجب نہیں تھے، اس لیے اسے تاخیر حق پر محمول نہیں کیا جائے گا اور اسے معاوضہ کے علاوہ کچھ اور قرار دینا ممکن نہیں ہے حالاں کہ دنانیر کے عوض دراہم کی بیع نسبیہ جائز نہیں ہے، اس لیے صلح بھی درست نہیں ہے۔

اللغات:

﴿مداینۃ﴾ قرضہ لینا دینا۔ ﴿استوفی﴾ پورا حاصل کر لینا، مکمل وصولی۔ ﴿اسقط﴾ گرا دیا ہے، معاف کر دیا ہے۔ ﴿جیاد﴾ عمدہ، کھرے، واحد: جید۔ ﴿یتحرّی﴾ تلاش کیا جاتا ہے، کوشش کی جاتی ہے۔ ﴿إفشاء﴾ پہنچانا۔ ﴿مؤجلۃ﴾ میعاد۔ ﴿نسأ﴾ ادھار کے طور پر۔

قرضے میں کمتر صلح:

مسئلہ یہ ہے کہ بکر پر زید کے ایک ہزار دراہم قرض تھے اور زید نے پانچ سو پر مصالحت کر لی یا ایک ہزار کھرے دراہم تھے اور اس نے پانچ سو کھوٹے دراہم کے عوض مصالحت کر لی تو اس مصالح کو اسقاط بعض قرار دے کر درست کیا جائے گا یعنی یہ کہا جائے گا کہ اس نے ایک جگہ پانچ سو لے کر پانچ سو معاف کر دیا اور دوسری جگہ پانچ سو بھی معاف کیا اور صفت جیاد کو بھی معاف کر دیا، اس لیے کہ بدل صلح دین ہی کی جنس سے ہے اور اسے معاوضہ قرار دینے میں کل قرض جو نفعاً فہو رہو ا کے پیش نظر سود لازم آتا ہے، اس لیے عاقل، بالغ کے تصرف کو لغو سے بچاتے ہوئے اسے معاوضہ پر نہیں محمول کریں گے بلکہ اسقاط قرار دیں گے۔

ولو صالح الخ فرماتے ہیں کہ قرضہ نقد اور غیر میعاد تھا، لیکن قرض خواہ نے اس میں میعاد پیدا کر کے صلح کی تو یہ صلح بھی جائز ہے، کیوں کہ اسے معاوضہ قرار دینے میں نقد دراہم کو ادھار کے عوض بیچنا لازم آئے گا حالاں کہ دراہم کے ساتھ دراہم کی ادھار بیع جائز نہیں ہے اس لیے اسے معاوضہ نہیں قرار دے سکتے۔

ولو صالحه الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ قرض ایک ہزار دراہم کا تھا اور قرض خواہ نے سود دینار میعاد پر مصالحت کی تو یہ مصالحت جائز نہیں ہے، کیوں کہ دین دراہم کا تھا لہذا قرض خواہ کا حق بھی دراہم ہی میں ہوگا اور دراہم کی جگہ دینار لینا صرف معاوضہ ہوگا حالانکہ دراہم کو دنانیر کے عوض ادھا بیچنا جائز نہیں ہے، اس لیے صورت مسئلہ میں مصالحت بھی جائز نہیں ہے۔

قَالَ وَلَوْ كَانَتْ لَهُ أَلْفٌ مُّوَجَّلَةٌ فَصَالَحَهُ عَلَى خُمُسٍ مِائَةٍ حَالَةً لَمْ يَجْزُ، لِأَنَّ الْمُعْجَلَ خَيْرٌ مِنَ الْمُؤَجَّلِ وَهُوَ غَيْرُ مُسْتَحَقٍّ بِالْعَقْدِ فَيَكُونُ بِيَازَاءٍ مَا حَظَّهُ عَنْهُ وَذَلِكَ إِعْتِيَاظٌ عَنِ الْأَجَلِ وَهُوَ حَرَامٌ، وَإِنْ كَانَ لَهُ أَلْفٌ سَوْدٍ فَصَالَحَ عَلَى خُمُسٍ مِائَةٍ بَيِّضٍ لَمْ يَجْزُ، لِأَنَّ الْبَيِّضَ عَلَى خُمُسٍ مِائَةٍ سَوْدٍ، لِأَنَّهُ إِسْقَاطُ بَعْضٍ حَقِّهِ قَدْرًا وَوَصْفًا وَبِخِلَافِ مَا إِذَا صَالَحَ عَلَى قَدْرِ الدَّيْنِ وَهُوَ أَجْوَدُ، لِأَنَّهُ مُعَاوَضَةُ الْمِثْلِ بِالْمِثْلِ، وَلَا مُعْتَبَرٌ بِالْصِّفَةِ إِلَّا

أَنَّهُ يَشْتَرُ الْقَبْضُ فِي الْمَجْلِسِ، وَلَوْ كَانَ عَلَيْهِ أَلْفُ دِرْهَمٍ وَمِائَةٌ دِينَارٍ فَصَالَحَ عَلَى مِائَةِ دِرْهَمٍ حَالَةً أَوْ إِلَى شَهْرِ صَحِّ الصُّلْحِ، لِأَنَّهُ امْكُنَّ أَنْ يَجْعَلَ إسْقَاطًا لِلدَّائِنِ كُلِّهَا وَالذَّارِهُمْ إِلَّا مِائَةً وَتَأْجِيلًا لِلْبَاقِي فَلَا يَجْعَلُ مُعَاوَضَةً تَصَحِّحًا لِلْعَقْدِ، وَلَآنَ مَعْنَى الْإِسْقَاطِ فِيهِ الزَّمُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی کے (کسی شخص پر) ایک ہزار درہم ادھار قرض ہوں اور وہ مدیون سے پانچ سو غیر میعادى درہم پر مصالحت کر لے تو جائز نہیں ہے، کیوں کہ مغل مؤجل سے بہتر ہوتا ہے اور درہم والا شخص عقد کی وجہ سے مغل کا مستحق نہیں تھا، لہذا مغل لینا کم کردہ درہم کے مقابل ہوگا حالاں کہ یہ ادھار کا عوض ہے اور ادھار کے عوض نقد لینا حرام ہے۔ اور اگر کسی کے ایک ہزار سیاہ درہم ہوں اور اس نے مدیون سے پانچ سو سفید درہم پر مصالحت کر لیا تو جائز نہیں ہے اس لیے کہ عقد دین سے سفید درہم واجب نہیں تھے حالاں کہ (بیض) وصف کی زیادتی ہے، لہذا ایک ہزار کا عوض پانچ سو درہم اور وصف کی زیادتی ہوئی حالاں کہ یہ سود ہے۔ برخلاف اس صورت کے جب اس نے ایک ہزار سفید کے عوض پانچ سو سیاہ درہم پر مصالحت کیا (تو جائز ہے) کیوں کہ یہ قدر اور وصف کے کچھ حصے میں کمی کرنا ہے۔ اور برخلاف اس صورت کے جب دین کی مقدار پر صلح کی اور اس مقدار کے کھری ہونے کی شرط لگادی، کیوں کہ یہ مثل کے عوض مثل کا بدلہ ہے اور صفت کا اعتبار نہیں ہے، لیکن مجلس میں قبضہ کرنا شرط ہے، اور اگر مدیون پر ایک ہزار درہم اور سود پینار ہوں اور قرض خواہ نے اس سے سود راہم نقدی پر یا ایک ماہ کی مدت پر مصالحت کی تو صلح صحیح ہے۔ کیوں کہ اسے تمام دنانیر کے لیے اور سود راہم چھوڑ کر باقی درہم کے لیے معافی قرار دینا اور سود راہم میں مہلت قرار دینا ممکن ہے۔ لہذا تصحیح عقد کے پیش نظر اسے معاوضہ نہیں قرار دیا جائے گا۔ اور اس لیے کہ اس میں اسقاط کے معنی زیادہ لازم ہیں۔

اللغات:

﴿موجلة﴾ میعادى، ایک مدت پر موقوف۔ ﴿حالة﴾ فوری۔ ﴿ازاء﴾ بالمقابل، آسنے ساسنے، برابر۔ ﴿حطه﴾ جس کو ساقط کیا ہے۔ ﴿اعتیاض﴾ عوض لینا۔ ﴿اجل﴾ مدت۔ ﴿سود﴾ کالے، میلے، کمتر کرنسی۔ ﴿بیض﴾ سفید، سترے، بہتر کرنسی۔

قرض کے جھگڑے میں بہتر کیفیت کے ساتھ صلح کرنا:

عبارت میں تین مسئلے بیان کئے گئے ہیں:

(۱) نعمان پر سلمان کے ایک ہزار درہم باقی تھے اور یہ ادھار اور میعادى تھے لیکن سلمان نے نعمان سے پانچ سو نقد اور غیر میعادى درہم پر مصالحت کر کے اپنا پورا دین اور قرضہ ساقط کر دیا تو یہ مصالحت درست نہیں ہے، اس لیے کہ نقد ادھار سے بہتر ہے اور عقد مدینت سے چونکہ نقد درہم واجب نہیں تھے، اس لیے اب نقد پر مصالحت کرنا درحقیقت اجل اور میعاد کا عوض لینا ہے حالاں کہ میعاد کے عوض عوض لینا حرام اور ناجائز ہے اس لیے یہ صورت درست نہیں ہے۔

(۲) ایک شخص کے دوسرے کے ذمے ایک ہزار سیاہ درہم تھے اور اس نے مدیون سے پانچ سو سفید درہم پر مصالحت کر لی تو یہ مصالحت بھی جائز نہیں ہے، کیوں کہ عقد میں سیاہ درہم لینے دینے کی بات طے ہوئی تھی اور یہی درہم واجب الاداء تھے۔ اب اس

جگہ ہزار سیاہ کے بدلے پانچ سو سفید دراہم لینا اس لیے صحیح نہیں ہے، کیوں کہ دراہم کے مقابلے دراہم ہوں گے اور ”سفیدی“ جو وصف ہے وہ سود اور ربوا ہوگی، کیوں کہ یہ کل قرض جو نفعاً کے تحت داخل ہوگی۔ ہاں اگر ایک ہزار سفید دراہم کے عوض پانچ سو سیاہ دراہم پر مصالحت ہوئی ہو تو یہ مصالحت درست ہے، کیوں کہ اس صورت میں قرض خواہ کا حق عمدہ تھا اور اس نے خراب اور گھٹیا مال لے کر اپنا حق ساقط کرنے پر رضامندی ظاہر کر دی ہے، اس لیے یہ اس کی طرف سے ط اور معافی ہوئی اور اسقاط اور معافی کے جواز میں کوئی شبہ نہیں ہے۔

اسی طرح اگر قرض خواہ نے مقروض کو جتنے دراہم دیئے تھے اسی مقدار پر مصالحت کی، لیکن اس نے قرض میں جو دراہم دیئے تھے لیتے وقت ان سے بھی اچھے دراہم لینے کی شرط لگا دی اور مجلس عقد ہی میں ان دراہم پر قبضہ بھی کر لیا تو یہ صورت بھی جائز ہے اس لیے کہ ”دیئے ہوئے اور اب لئے“ جانے والے دراہم میں کوئی کمی زیادتی نہیں ہے، ہاں لئے ہوئے دراہم میں صفت جودت کا کچھ اضافہ ہے اور یہ اضافہ صحت مصالحت سے مانع نہیں ہے، لیکن مجلس عقد میں قبضہ شرط ہے تاکہ بعد میں یہ چیز مفضی الی النزاع ثابت نہ ہو۔

(۳) ایک شخص کے دوسرے پر ایک ہزار دراہم اور سودینار تھے اور قرض خواہ نے مدیون سے سود راہم نقد پر مصالحت کر لیا یا ایک ماہ کی ادھاری پر سود راہم کے عوض مصالحت کر لیا تو یہ مصالحت درست اور جائز ہے، کیوں کہ یہاں بھی قرض خواہ نے اپنا حق ساقط کر دیا ہے اور اتنا ساقط کر دیا ہے کہ وہ صرف سود راہم لینے پر راضی ہوا ہے اور پھر عموماً صلح میں ہوتا بھی یہی ہے کہ ایک فریق اپنا حق اور حصہ ساقط کر دیتا ہے اور چونکہ یہاں یہ اسقاط موجود ہے۔ اس لیے اس حوالے سے بھی یہاں قرض خواہ کے فعل کو اسقاط اور ابراء پر محمول کر کے مصالحت کو جائز قرار دیں گے۔

قَالَ وَمَنْ لَهُ عَلَى آخَرٍ أَلْفٌ دِرْهَمٍ فَقَالَ أَدِّ إِلَيَّ غَدًا مِنْهَا خُمُسٌ مِائَةً عَلَى أَنَّكَ بَرِيٌّ مِنَ الْفَضْلِ فَهُوَ بَرِيٌّ، فَإِنْ لَمْ يَدْفَعْ إِلَيْهِ خُمُسٌ مِائَةٍ غَدًا عَادَ عَلَيْهِ الْأَلْفُ وَهُوَ قَوْلُ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُمَا اللَّهُ، وَمُحَمَّدٍ رَحِمَهُمَا اللَّهُ، وَقَالَ أَبُو يُونُسَ رَحِمَهُمَا اللَّهُ لَا يَعُودُ عَلَيْهِ، لِأَنَّهُ إِبْرَاءُ مُطْلَقٍ، أَلَا تَرَى أَنَّهُ جَعَلَ آدَاءَ خُمُسٍ مِائَةٍ عَوَضَ حَيْثُ ذَكَرَهُ بِكَلِمَةٍ عَلَى وَهْيِ لِلْمُعَاوَضَةِ، وَالْآدَاءُ لَا يَصْلُحُ عَوَضًا لِكُونِهِ مُسْتَحِقًّا عَلَيْهِ فَجَرَى وَجُودُهُ مَجْرَى عَدَمِهِ فَبَقِيَ الْإِبْرَاءُ مُطْلَقًا فَلَا يَعُودُ كَمَا إِذَا بَدَأَ بِالْإِبْرَاءِ وَلَهُمَا أَنْ هَذَا إِبْرَاءٌ مُقَيَّدٌ بِالْأَشْرَاطِ فَيَقُوتُ بِفَوَائِهِ لِأَنَّهُ بَدَأَ بِآدَاءِ خُمُسٍ مِائَةٍ بِالْعَدِّ وَأَنَّهُ يَصْلُحُ عَرَضًا حِذَارَ إِفْلَاسِهِ أَوْ تَوَسُّلاً إِلَى تَجَارَةِ أَرْبَحٍ مِنْهُ، وَكَلِمَةُ عَلَى إِنْ كَانَتْ لِلْمُعَاوَضَةِ فَهِيَ مُحْتَمِلَةٌ لِلشَّرْطِ لَوْجُودِ مَعْنَى الْمُقَابَلَةِ فِيهِ فَيَحْمَلُ عَلَيْهِ عِنْدَ تَعَدُّرِ الْحَمْلِ عَلَى الْمُعَاوَضَةِ تَصْحِيحًا لِنَصَرَفِهِ، أَوْ لِأَنَّهُ مُتَعَارِفٌ وَالْإِبْرَاءُ مِمَّا يَتَّقَدُّ بِالشَّرْطِ وَإِنْ كَانَ لَا يَتَعَلَّقُ بِهِ كَالْحَوَالَةِ وَسَخَّرُجُ الْبَدَايَةِ بِالْإِبْرَاءِ إِنْ شَاءَ اللَّهُ تَعَالَى.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی شخص کے دوسرے پر ایک ہزار درہم باقی ہوں اور قرض خواہ نے مقروض سے کہا تم اس میں سے کل مجھے پانچ سودید و اس شرط پر کہ باقی سے تم بری ہو تو پانچ سودیدینے سے مقروض بری ہو جائے گا، لیکن اگر کل کو وہ پانچ سو نہیں دے گا تو اس پر ایک ہزار عود کر آئے گا، یہ حضرات طرفین رضی اللہ عنہم کا قول ہے۔ امام ابو یوسف رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ اس پر الف عود نہیں کرے گا، کیوں کہ یہ مطلق ابراء ہے کیا دکھتا نہیں کہ قرض خواہ نے پانچ سو کی ادائیگی کو عوض قرار دیا ہے، کیوں کہ اس نے کلمہ علی سے اسے بیان کیا ہے اور علی معاوضہ کے لیے مستعمل ہے جب کہ اداء کرنا کبھی معاوضہ نہیں بن پاتا، کیوں کہ مدیون پر بہر صورت اس دین کی ادائیگی واجب ہے، لہذا اداء کا وجود عدم وجود کے درجے میں ہو گیا اور ابراء مطلق رہ گیا اس لیے مدیون پر الف عود نہیں کرے گا جیسے اگر قرض خواہ ابراء کا جملہ پہلے ادا کرتا۔

حضرات طرفین رضی اللہ عنہم کی دلیل یہ ہے کہ یہ ابراء مقید بالشرط ہے اس لیے شرط فوت ہونے سے یہ بھی فوت ہو جائے گا، کیوں کہ قرض خواہ نے غد میں پانچ کی ادائیگی کے مطالبہ سے اپنے کلام کا آغاز کیا ہے اور یہ جملہ اس وجہ سے صحیح ہو سکتا ہے کہ قرض خواہ نے مدیون کی محتاجی کا خیال کر کے اسے مزید بد حال ہونے سے بچا لیا ہے یا کسی ایسی تجارت کا قصد کیا ہے جس کے ذریعے وہ زیادہ نفع کما لے گا۔

اور کلمہ علی جس طرح معاوضہ کے لیے آتا ہے اسی طرح اس میں شرط کا بھی احتمال ہے، کیوں کہ اس میں مقابلہ کے معنی موجود ہیں لہذا معاوضہ پر اس کا حمل معتذر ہونے کی صورت میں اسے شرط پر محمول کیا جائے گا تا کہ قرض خواہ کا تصرف صحیح ہو جائے۔ یا اس وجہ سے شرط پر محمول کیا جائے گا کہ عرف میں یہی معنی متعارف ہے۔ اور ابراء ایسا عمل ہے جو شرط کے ساتھ مقید کیا جاتا ہے اگرچہ شرط سے متعلق نہیں ہوتا جیسے حوالہ ہے۔ اور بدایۃ بالابراۃ کو ان شاء اللہ آئندہ بالتفصیل ہم بیان کریں گے۔

اللغات:

﴿اَدَّ﴾ ادا کر دو۔ ﴿غدا﴾ کل کے دن میں۔ ﴿فصل﴾ باقی ماندہ، اضافی قدر۔ ﴿حذار﴾ خدشہ، اندیشہ۔ ﴿افلاس﴾ غربت، تنگدستی۔ ﴿اربع﴾ زیادہ نفع والی۔

قرضے میں موقت اور مشروط مصالحت:

مسئلہ یہ ہے کہ ایک شخص پر دوسرے کے ایک ہزار درہم باقی تھے اور قرض خواہ نے مقروض سے کہا تم میرے دین میں سے کل مجھے پانچ سودید اور باقی سے تم بری ہو۔ اب اگر حسب مطالبہ مقروض قرض خواہ کو آئندہ کل میں پانچ سودید اور باقی دیدیتا ہے تو وہ بقیہ پانچ سو کی ادائیگی سے بری ہو جائے گا، لیکن اگر مقروض غد میں اسے پانچ سو نہیں دے گا تو حضرات طرفین رضی اللہ عنہم کے یہاں اس پر بدستور ایک ہزار درہم دین باقی رہے گا جب کہ امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں خواہ وہ ادا کرے یا نہ کرے بہر صورت اس کے ذمے سے پانچ سودید باقی ہو جائیں گے۔ ان کی دلیل یہ ہے کہ صورت مسئلہ میں قرض خواہ نے اَدَّ اِلٰی غدا منها خمس مائة علیٰ اَنک برئ من الفضل کہہ کر مطلق ابراء کا معاملہ کیا ہے اور خمس مائة کی ادائیگی کو ابراء کا عوض قرار دیا ہے حالانکہ یہ ادائیگی ابراء کا عوض نہیں ہو سکتی، کیوں کہ یہ تو بدون ابراء بھی اس پر واجب ہے لہذا اب قرض خواہ کی طرف سے اداء کا وجود عدم وجود دونوں

برابر ہیں اور جو ابراء ہے وہ مطلق ہے، اس لیے غد میں خمس مائۃ کی ادائیگی کے بغیر بھی اس کی طرف سے ابراء متحقق ہو جائے گا اور مقروض خمس مائۃ کے دین سے بری ہو جائے گا۔ جیسے اگر قرض خواہ پہلے ابراء کا جملہ ادا کر کے یوں کہتا ابراءتک عن خمس مائۃ من ألف لی علیک اور پھر کہتا علی أن تودی الی غدا خمس مائۃ تو اس صورت میں بالاتفاق مقروض خمس مائۃ سے بری ہو جاتا چاہے وہ غد میں خمس مائۃ ادا کرتا یا نہ کرتا۔

ولہما الخ اس سلسلے میں حضرات طرفین رضی اللہ عنہما کی دلیل یہ ہے کہ صورت مسئلہ میں جو ابراء ہے وہ مطلق نہیں ہے، بلکہ غد میں خمس مائۃ کی ادائیگی کی شرط کے ساتھ مقید ہے، لہذا اگر شرط پائی جائے گی تو ابراء متحقق ہوگا اور اگر شرط نہیں پائی جائے گی تو ابراء بھی نہیں پایا جائے گا۔ اس کی دلیل یہ ہے کہ متکلم اور قرض خواہ نے غد میں پہلا کام ادائے خمس مائۃ بیان کیا ہے اور اس ادائیگی پر ابراء کو موقوف کیا ہے لہذا اگر ادائیگی پائی جائے گی تو ابراء متحقق ہوگا۔ ورنہ ابراء معدوم ہوگا۔ اور امام ابو یوسف رحمہ اللہ کا ادائیگی کو عوض نہ قرار دینا صحیح نہیں ہے، کیوں کہ یہاں ادائیگی اس حوالے سے عوض بن سکتی ہے کہ قرض خواہ مقروض کی مفلسی اور بد حالی کا خیال کر کے اس سے پانچ سو درہم لے کر ماقی کو معاف کر دے اور یہ خیال کر لے کہ میں اسی پانچ سو سے مزید رقم اور نفع کمالوں گا جس سے میرا خسارہ نفع میں تبدیل ہو جائے گا اور کلمہ علی میں جس طرح عوض کا احتمال ہے اسی طرح اس کے شرط کے لیے ہونے کا بھی احتمال ہے، کیوں کہ اس میں بھی شرط اور جزاء کی طرح مقابلہ کا معنی موجود ہوتا ہے اور چونکہ حضرات طرفین رضی اللہ عنہما کی دلیل اور تقریر کے مطابق عاقل بالغ کے کلام کو لغو ہونے سے بچانے کیلئے اسے معاوضہ کے معنی پر محمول کرنا معتذر ہے، اس لیے اسے شرط کے معنی پر محمول کریں گے یا اس وجہ سے یہاں علی کو شرط کے معنی پر محمول کریں گے علی کے یہی معنی معبود اور متعارف ہیں اور لفظ کو اس کے متعارف معنی پر محمول کرنا اولیٰ اور اعلیٰ ہے۔

والإبراء مما یقید الخ یہاں سے ایک سوال مقدر کا جواب ہے سوال یہ ہے کہ ابراء کو شرط پر معلق کرنا باطل ہے اور تنقید اور تعلیق دونوں ایک ہیں لہذا جب تعلیق ابراء باطل ہے تو تنقید ابراء بھی باطل ہونا چاہئے؟ حالاں کہ یہاں آپ نے ابراء کو مقید کیا ہے، آخر کیوں؟ اس کا جواب یہ ہے کہ تنقید اور تعلیق میں فرق ہے اور تعلیق اگرچہ باطل ہے لیکن تنقید باطل نہیں ہے۔ تعلیق بالشرط اور تنقید بالشرط میں فرق یہ ہے کہ تنقید کی صورت میں براءت موجود ہوتی ہے جب کہ تعلیق بالشرط کی صورت میں براءت معدوم ہوتی ہے اور وجود شرط کے بعد ظاہر ہوتی ہے، اس لیے ابراء کو شرط کے ساتھ مقید کرنا درست ہے جیسے حوالہ کو بھی شرط کے ساتھ مقید کرنا صحیح ہے اور اگر محتمل علیہ مفلس اور قلاش ہو کر مر جائے تو حوالہ ختم ہو جاتا ہے اور دین پھر محیل کے ذمے عود کر آتا ہے اسی طرح یہاں اگر غد میں مقروض خمس مائۃ ادا کر دیتا ہے تب تو وہ ماقی سے بری ہوگا ورنہ نہیں ہوگا۔

قَالَ وَلِهَذَا الْمُسْأَلَةُ عَلَى وَجُودِ أَحَدِهَا مَا ذَكَرْنَاهُ، وَالثَّانِي إِذَا قَالَ صَالِحُكَ مِنَ الْأَلْفِ عَلَى خَمْسِ مِائَةٍ تَدْفَعُهَا إِلَيَّ وَأَنْتَ بَرِيٌّ مِنَ الْفَضْلِ عَلَى أَنَّكَ إِنْ لَمْ تَدْفَعْهَا إِلَيَّ غَدًا فَلَا أَلْفُ عَلَيْكَ عَلَى حَالِهِ، وَجَوَابُهُ أَنَّ الْأَمْرَ عَلَى مَا قَالِ لَأَنَّهُ أَتَى بِصَرِيحِ التَّقْيِيدِ فَيَعْمَلُ بِهِ، وَالثَّالِثُ إِذَا قَالَ أَبرَأْتُكَ مِنْ خَمْسِ مِائَةٍ مِنَ الْأَلْفِ

عَلَى أَنْ تُعْطِنِي خُمْسَ مِائَةِ غَدًا فَإِلْبْرَاءُ فِيهِ وَقَعٌ، أُعْطِيَ خُمْسَ مِائَةٍ أَوْ لَمْ يُعْطِ، لِأَنَّهُ أَطْلَقَ الْإِبْرَاءَ أَوَّلًا، وَأَدَاءُ خُمْسِ مِائَةٍ لَا يَصْلُحُ عَوَضًا مُطْلَقًا وَلَكِنَّهُ يَصْلُحُ شَرْطًا فَوْقَ الشُّكِّ فِي تَقْيِيدِهِ بِالشَّرْطِ فَلَا يَتَقَيَّدُ بِهِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا بَدَأَ بِأَدَاءِ خُمْسِ مِائَةٍ، لِأَنَّ الْإِبْرَاءَ حُصِلَ مَقْرُونًا بِهِ فَمِنْ حَيْثُ أَنَّهُ لَا يَصْلُحُ عَوَضًا يَقَعُ مُطْلَقًا وَمِنْ حَيْثُ أَنَّهُ يَصْلُحُ شَرْطًا لَا يَقَعُ مُطْلَقًا فَلَا يَنْبَغُ الْإِطْلَاقُ بِالشُّكِّ فَافْتَرَقَا، وَالرَّابِعُ إِذَا قَالَ أَدِّ إِلَيَّ خُمْسَ مِائَةٍ عَلَى أَنَّكَ بَرِيٌّ مِنَ الْفُضْلِ وَلَمْ يُوقَّتْ لِلْأَدَاءِ وَقْتًا، وَجَوَابُهُ أَنَّهُ يَصِحُّ الْإِبْرَاءُ وَلَا يَعُودُ الدَّيْنُ، لِأَنَّ هَذَا إِبْرَاءٌ مُطْلَقٌ، لِأَنَّهُ لَمَّا لَمْ يُوقَّتْ لِلْأَدَاءِ وَقْتًا لَا يَكُونُ الْأَدَاءُ غَرَضًا صَحِيحًا، لِأَنَّهُ وَاجِبٌ عَلَيْهِ فِي مُطْلَقِ الْأَزْمَانِ فَلَمْ يَتَقَيَّدْ بَلْ يُحْمَلُ عَلَى الْمَعَاوِضَةِ وَلَا يَصْلُحُ عَوَضًا، بِخِلَافِ مَا تَقَدَّمَ، لِأَنَّ الْأَدَاءَ فِي الْغَدِ غَرَضٌ صَحِيحٌ، وَالْخَامِسُ إِذَا قَالَ إِنْ أَدَيْتَ إِلَيَّ خُمْسَ مِائَةٍ أَوْ قَالَ إِذَا أَدَيْتَ أَوْ مَتَى أَدَيْتَ فَالْجَوَابُ فِيهِ أَنَّهُ لَا يَصِحُّ الْإِبْرَاءُ، لِأَنَّهُ عُلِّقَ بِالشَّرْطِ صَرِيحًا، وَتَعْلِيلُ الْبَرَاءَةِ بِالشَّرْطِ بَاطِلٌ لِمَا فِيهَا مِنْ مَعْنَى التَّمْلِيكِ حَتَّى تَرْتَدَّ بِالرَّدِّ بِخِلَافِ مَا تَقَدَّمَ لِأَنَّهُ مَا أَتَى بِصَرِيحِ الشَّرْطِ فَحُمِلَ عَلَى التَّقْيِيدِ بِهِ.

ترجمہ: صاحب ہدایہ رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ یہ مسئلہ کئی صورتوں پر مشتمل ہے پہلی صورت وہ ہے جسے ہم بیان کر چکے ہیں اور دوسری صورت یہ ہے کہ جب قرض خواہ نے یوں کہا میں نے ایک ہزار کے عوض اس شرط کے ساتھ پانچ سو درہم پر تم سے صلح کی کہ تم یہ پانچ سو درہم مجھے کل دیدینا اور تم زیادہ سے بری ہو لیکن اگر تم نے کل مجھے پانچ سو درہم نہ دیا تو تم پر حسب سابق ایک ہزار درہم باقی رہیں گے، اس کا حکم یہ ہے کہ اس صورت میں متکلم کی بات کے مطابق فیصلہ ہوگا، کیوں کہ اس نے صراحتاً برأت کو معلق کیا ہے، لہذا اس پر عمل کیا جائے گا۔

تیسری صورت یہ ہے کہ قرض خواہ نے یوں کہا میں نے ایک ہزار درہم میں سے تجھے پانچ سو سے بری کر دیا اس شرط پر کہ تم کل مجھے پانچ سو درہم دیدینا تو اس میں ابراء واقع ہوگا خواہ مقروض پانچ سو ادا کرے یا نہ کرے، اس لیے کہ اس نے ابراء کو مطلق رکھا ہے اور پانچ سو کی ادائیگی مطلق عوض بننے کے لائق نہیں ہے تاہم وہ شرط بن سکتی ہے تو اس کے مقید بالشرط ہونے میں شک ہو گیا، اس لیے یہ صورت مقید بالشرط نہیں ہوگی۔ برخلاف اس صورت کے جب قرض خواہ نے خمس مائۃ کی ادائیگی والی بات پہلے کی ہو، کیوں کہ اس ادائیگی کے ساتھ ابراء متصل ہو گیا ہے تو اس حیثیت سے کہ ابراء مطلق عوض نہیں بن سکتا وہ مطلق ہوگا اور اس اعتبار سے کہ ابراء شرط بن سکتا ہے وہ مطلق ابراء نہیں ہوگا اور شک کی وجہ سے اطلاق ثابت نہیں ہوگا، لہذا دونوں صورتوں میں فرق ہو گیا۔

چوتھی صورت یہ ہے کہ اگر قرض خواہ نے یوں کہا تم مجھے پانچ سو درہم دیدو اس شرط پر کہ تم باقی سے بری ہو اور اس نے ادائیگی کا کوئی وقت نہیں بیان کیا۔ اس کا حکم یہ ہے کہ ابراء صحیح ہے اور قرضہ مقروض پر عود نہیں کرے گا، کیوں کہ یہ مطلق ابراء ہے، اس لیے کہ

جب قرض خواہ نے اداء کے لیے کوئی وقت نہیں بیان کیا تو ادائیگی میں کوئی صحیح غرض نہیں ہوگی اس لیے کہ یہ ادائیگی تو اس پر مطلق وقت میں واجب ہے لہذا ابراء مقید نہیں ہوا بلکہ ادائیگی معاوضہ پر محمول کی جائے گی حلال کہ ابراء عوض نہیں بن سکتا۔ برخلاف اس صورت کے جو پہلے گذر چکی، کیوں کہ غد میں ادا کرنا صحیح غرض ہے۔

پانچویں صورت یہ ہے کہ قرض خواہ نے یوں کہا اگر تم نے مجھے پانچ سو درہم دیا یا یہ کہ إذا اذیت یا متی اذیت کہا تو اس کا حکم یہ ہے کہ ابراء صحیح نہیں ہے، کیوں کہ متکلم نے اسے صریح شرط پر معلق کر دیا ہے حالانکہ براءت کو شرطوں پر معلق کرنا باطل ہے، کیوں کہ اس میں تملیک کا معنی ہے حتیٰ کہ رد کرنے سے براءت رد ہو جاتی ہے۔ برخلاف پہلی صورت کے، کیوں کہ وہاں قرض خواہ نے صراحۃً شرط کا جملہ اداء نہیں کیا ہے، لہذا اس ابراء کو شرط کے ساتھ مقید ہونے پر محمول کیا جائے گا۔

اللغات:

﴿لم يعط﴾ نہیں دیا۔ ﴿مقرون﴾ ساتھ ملا ہوا۔ ﴿لم يوقت﴾ وقت مقرر نہیں کر دیا۔

قرض کی مصالحت میں غیر واضح توقيت:

یہ عبارت ماقبل والے مسئلے سے مربوط اور متعلق ہے اور ابراء اور اسقاط کو مقید کرنے اور نہ کرنے کی کل پانچ صورتیں ہیں جن میں سے ایک صورت تو وہی ہے جو متن کے تحت اوپر بیان کی گئی جس میں حضرات طرفین رضی اللہ عنہما اور امام ابو یوسف رحمہ اللہ کا اختلاف ہے (۲) دوسری صورت یہ ہے کہ قرض خواہ اس شرط پر الف کے عوض خمس مائتہ پر مصالحت کرے کہ اگر تم دو گے تو ماہی سے بری رہو گے اور اگر نہیں دو گے تو پورا الف تم پر علیٰ حالہ واجب رہے گا۔ اس کا حکم یہ ہے کہ قرض خواہ کے قول کے مطابق معاملہ کیا جائے گا یعنی اگر مقروض غد میں خمس مائتہ اسے دے گا تو بری الذمہ ہوگا ورنہ اس پر پورے ایک ہزار درہم واجب الاء ہوں گے۔

(۳) تیسری صورت یہ ہے کہ قرض خواہ پہلے براءت کا تذکرہ کرے اور پھر غد میں خمس مائتہ اداء کرنے کی بات کہے تو اس صورت میں ابراء واقع ہوگا خواہ مقروض غد میں خمس مائتہ دے یا نہ دے، کیوں کہ ابراء مقدم بھی ہے اور خمس مائتہ کی ادائیگی کی قید سے مطلق بھی ہے، رہی خمس مائتہ کی ادائیگی تو یہ ادائیگی مطلق عوض نہیں بن سکتی، کیوں کہ یہ تو بہر صورت مقروض پر واجب ہے اور اس سے اسے کوئی فائدہ (براءت کا) نہیں ملے گا۔ ہاں یہ ادائیگی شرط بن سکتی ہے لیکن چونکہ صراحۃً اس نے مقید بھی نہیں کیا ہے، اس لیے ابراء کے مقید بالشرط ہونے میں شک ہو گیا ہے اور شک کی وجہ سے تقیید ثابت نہیں ہوتی لہذا یہاں ابراء مقید نہیں ہوگا۔ البتہ اگر قرض خواہ پہلے خمس مائتہ کی ادائیگی کی بات کرتا جیسے کتاب میں مذکور پہلی صورت میں ہے تو اس وقت ابراء مقید ہوتا، کیوں کہ اب یہ ابراء ادائے خمس مائتہ کے ساتھ مقرون اور متصل ہے اور ابراء اور ادائے خمس سے کلام کا آغاز کرنے کے حوالے سے ابراء کے مقید ہونے اور نہ ہونے میں فرق ہے پہلے اس فرق کو دل کی ڈائری پر نوٹ کر لیں پھر مطالعہ کریں۔

(۴) چوتھی صورت یہ ہے کہ قرض خواہ نے وقت اور دن تاریخ کی تعیین کے بغیر مطلق کہا مجھے پانچ سو درہم ادا کر دو اس شرط پر کہ تم بقیہ پانچ سو سے بری ہو تو یہ ابراء مطلق ہوگا، یعنی مقروض پانچ سو درہم سے تو فوراً بری ہو جائے گا اور بقیہ پانچ سو کی ادائیگی میں اسے اختیار ہوگا جب چاہے ادا کرے، کیونکہ یہاں قرض خواہ نے خمس مائتہ کی ادائیگی کا کوئی وقت متعین نہیں کیا ہے، اس لیے اس صورت میں ابراء مطلق ہوگا اور معاوضہ پر محمول ہوگا نیز متکلم کے کلام کو لغو ہونے سے بچانے کے لیے اسے عوض نہیں قرار دیا جائے گا۔

(۵) پانچویں صورت یہ ہے کہ قرض خواہ نے صراحت کے ساتھ ابراء کو خمس مائتہ کی ادائیگی کی شرط پر معلق اور مشروط کر کے یوں کہا ان اذیت یا اذا اذیت یا متی اذیت الی خمس مائتہ فانت برئ من الفضل تو اس کا حکم یہ ہے کہ ابراء صحیح نہیں ہے، کیوں کہ براءت کو شرط پر معلق کرنا باطل ہے اس لیے کہ ابراء اسقاط ہے اور اسقاط میں تملیک کا معنی موجود ہے یہی وجہ ہے کہ اگر مقروض ابراء کو رد کر دے تو ابراء رد ہو جاتا ہے، اس لیے اس صورت میں براءت ساقط ہو جائے گی۔

قَالَ وَمَنْ قَالَ لِأَخِي لَا أَقْرُكَ بِمَالِكَ حَتَّى تُؤَخِّرَهُ عَنِّي أَوْ تَحْطُ عَنِّي فَفَعَلَ جَاَزَ عَلَيْهِ لِأَنَّهُ لَيْسَ بِمُكْرَهٍ وَمَعْنَى الْمَسْأَلَةِ إِذَا قَالَ ذَلِكَ سِرًّا، أَمَّا إِذَا قَالَ عِلَانِيَةً يُؤْخَذُ بِهِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے دوسرے سے کہا کہ میں اس وقت تک تمہارے مال کا اقرار نہیں کروں گا جب تک تم مجھے مہلت نہ دیدو یا مجھے معاف نہ کر دو اور قرض خواہ نے وہ کام کر دیا تو جائز ہے، اس لیے کہ مدیون مکروہ نہیں ہے اور اس مسئلہ کا مطلب یہ ہے کہ مقروض نے چپکے سے یہ بات کہی ہو، لیکن اگر اس نے علانیہ یہ بات کہی ہو تو وہ پکڑ لیا جائے گا۔

اللغات:

﴿لا اقر﴾ میں اقرار نہیں کروں گا۔ ﴿تحط﴾ تو ساقط کر دے۔ ﴿مکروہ﴾ مجبور کیا گیا۔ ﴿سراً﴾ چپکے چپکے۔

اقرار کو مہلت سے مشروط کرنا:

مسئلہ یہ ہے کہ زید پر عمر کے کچھ دراہم قرض ہیں اور زید چپکے سے عمر سے یہ کہتا ہے کہ میں اسی صورت میں تمہارے مال کا اقرار کروں گا جب تم مجھے ان کی ادائیگی میں کچھ مہلت دو گے یا ان دراہم کی ادائیگی سے مجھے بری کر دو گے۔ اب اگر عمر یعنی قرض خواہ مقروض کی بات مان لیتا ہے اور وہ مہلت دیدیتا ہے یا اسے معاف کر دیتا ہے تو درست اور جائز ہے، کیوں کہ قرض خواہ برضاء و رغبت یہ کام کر رہا ہے اور اس سلسلے میں وہ مکروہ اور مجبور نہیں ہے، بلکہ بینہ اور قسم وغیرہ کے ذریعے وہ اپنا دین ثابت کر سکتا ہے، اس لیے وہ جس پہلو پر بھی راضی ہوگا اسی کے مطابق فیصلہ بھی ہوگا۔ ہاں اگر مدیون علانیہ طور پر یہ کہے گا تو اس کا مواخذہ ہوگا اور بزور بازو اسے مقررہ کا حق ادا کرنے پر مجبور کیا جائے گا۔



فصل فی الدین المِشْتَرک

یہ فصل مشترک قرض کے بیان میں ہے

وَإِذَا كَانَ الدَّيْنُ بَيْنَ شَرِيكَيْنِ فَصَالَحَ أَحَدُهُمَا مِنْ نَصِيْبِهِ عَلَى ثَوْبٍ فَشَرِيكُهُ بِالْخِيَارِ إِنْ شَاءَ أَتْبَعَ الَّذِي عَلَيْهِ الدَّيْنُ بِنَصْفِهِ وَإِنْ شَاءَ أَخَذَ نَصْفَ الثَّوْبِ إِلَّا أَنْ يَضْمَنَ لَهُ شَرِيكُهُ رُبْعَ الدَّيْنِ، وَأَصْلُ هَذَا أَنَّ الدَّيْنَ الْمُشْتَرَكَ بَيْنَ اثْنَيْنِ إِذَا قَبِضَ أَحَدُهُمَا شَيْئاً مِنْهُ فَلصاحبه أَنْ يُشَارِكَهُ فِي الْمَقْبُوضِ، لِأَنَّهُ إِزْدَادٌ بِالْقَبْضِ إِذْ مَالِيَةُ الدَّيْنِ بِاعْتِبَارِ عَاقِبَةِ الْقَبْضِ، وَهَذِهِ الزِّيَادَةُ رَاجِعَةٌ إِلَى أَصْلِ الْحَقِّ فَيَصِيرُ كَزِيَادَةِ الْوَلَدِ وَالثَّمَرَةِ فَلَهُ حَقُّ الْمَشَارَكَةِ، وَلَكِنَّهُ قَبْلَ الْمَشَارَكَةِ بَاقٍ عَلَى مِلْكِ الْقَابِضِ، لِأَنَّ الْمُعِينِ غَيْرُ الدَّيْنِ حَقِيقَةً وَقَدْ قَبِضَهُ بَدَلًا عَنْ حَقِّهِ فَيَمْلِكُهُ حَتَّى يَنْفَذَ تَصَرُّفَهُ فِيهِ وَيَضْمَنَ لِشَرِيكِهِ حَصَّتَهُ، وَالَّذِي الْمُشْتَرَكُ أَنْ يَكُونَ وَاجِبًا بِسَبَبِ مُتَّحِدٍ كَتَمَنِ الْمُبِيعِ إِذَا كَانَ صَفْقَةً وَاحِدَةً، وَتَمَنُّ الْمَالِ الْمُشْتَرَكِ وَالْمُورُوثِ بَيْنَهُمَا وَقِيَمَةُ الْمُسْتَهْلِكِ الْمُشْتَرَكِ، فَإِذَا عَرَفْتَ هَذَا نَقُولُ فِي مَسْأَلَةِ الْكِتَابِ لَهُ أَنْ يَتَّبِعَ الَّذِي عَلَيْهِ الْأَصْلُ، لِأَنَّ نَصِيْبَهُ بَاقٍ فِي ذِمَّتِهِ، لِأَنَّ الْقَابِضَ قَبِضَ نَصِيْبِهِ لَكِنْ لَهُ حَقُّ الْمَشَارَكَةِ، وَإِنْ شَاءَ أَخَذَ نَصْفَ الثَّوْبِ، لِأَنَّ لَهُ حَقُّ الْمَشَارَكَةِ إِلَّا أَنْ يَضْمَنَ لَهُ شَرِيكُهُ رُبْعَ الدَّيْنِ، لِأَنَّ حَقَّهُ فِي ذَلِكَ.

ترجمہ: اگر قرض دو لوگوں کے مابین مشترک ہو اور ان میں سے ایک نے اپنے حصے کے عوض کسی کپڑے پر مصالحت کر لی تو اس کے ساتھی کو اختیار ہے اگر چاہے تو جس پر نصف دین ہے اس کا پیچھا کر کے اس سے وصول کر لے اور اگر چاہے تو نصف ثوب لے لے الایہ کہ اس کا شریک چوتھائی دین کا ضامن ہو جائے۔ اس کی اصل یہ ہے کہ وہ دین جو دو لوگوں کے مابین مشترک ہو اگر ان میں سے کوئی شریک دین کے کسی حصے پر قبضہ کر لے تو اس کے ساتھی کو یہ حق ہے کہ مقبوض میں شریک ہو جائے، کیوں کہ لینے والے نے اپنے حق سے زیادہ لے لیا ہے، اس لیے کہ قبضہ ہی کے اعتبار سے دین کی مالیت کا علم ہوتا ہے اور یہ زیادتی اصل حق سے متعلق ہوتی ہے تو یہ اولاد اور پھل کی زیادتی کی طرح ہوگئی۔ اس لیے غیر آخذ کو شرکت کا حق حاصل ہوگا۔ لیکن مشارکت سے پہلے وہ چیز قابض کی

ملکیت پر باقی رہے گی، کیوں کہ اب یہ عین درحقیقت دین نہیں ہے اور قابض نے اسے اپنے حق کا بدل سمجھ کر اس پر قبضہ کیا ہے اس لیے وہ اس کا مالک ہو جائے گا اور اس میں اس کا تصرف نافذ ہوگا اور یہ قابض اپنے شریک کے لیے اس کے حصے کا ضامن ہوگا۔ اور دین مشترک یہ ہے کہ ایک ہی سبب سے وہ واجب ہوا ہو جیسے بیع کا ثمن جب ایک ہی صفقہ سے ہو اور مال مشترک کا ثمن اور وہ مال جو دو لوگوں کے مابین موروث ہو اور مشترک طور پر ہلاک کردہ چیز کی قیمت۔ جب تم نے یہ جان لیا تو کتاب والے مسئلے میں ہم کہتے ہیں کہ غیر مصالح شریک کو یہ حق ہے کہ وہ مدیون کا پیچھا کر کے اس سے دین وصول کر لے، کیوں کہ مدیون کے ذمہ اس کا حصہ باقی ہے اس لیے کہ قابض تو اپنے حصے پر قابض ہو چکا ہے تاہم غیر مصالح کو مشارکت کا حق حاصل ہوگا۔ اور اگر وہ چاہے تو نصف ثوب لے لے اس لیے کہ اسے حق مشارکت حاصل ہے الا یہ کہ اس کا شریک (قابض) چوتھائی دین کا ضامن ہو جائے، کیوں کہ اسے اس کا بھی حق ہے۔

اللغات:

﴿تابع﴾ پیچھا کرے۔ ﴿ازداد﴾ بڑھ گیا، بھرپور ہو گیا۔ ﴿عاقبہ﴾ انجام۔ ﴿مستهلک﴾ جس کو جان بوجھ کر ہلاک کیا گیا ہو۔

شریکین میں سے کسی ایک کی مصالحت:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی شخص پر دو آدمیوں کا قرض ہو مثلاً دو لوگوں نے کوئی مشترک چیز فروخت کی ہو اور مشتری پر اس کا ثمن واجب ہو یا مشترک طور پر انھوں نے کوئی چیز خریدی ہو یا دو لوگوں کے کسی وارث کا انتقال ہوا ہو اور وہ دونوں اس کے کسی ایسے دین کے وارث ہوئے ہوں جو کسی شخص پر باقی ہو کسی نے یا ان دونوں کی کوئی چیز ہلاک کی ہو اور مہلک پر ان کے لیے ضمان واجب ہوا ہو تو ان تمام صورتوں میں جو بھی مال ہوگا وہ ان کے مابین مشترک ہوگا۔ اب اگر ان میں سے کوئی شریک دین کے کچھ حصے پر قبضہ کر لیتا ہے یا دین کے عوض کسی چیز پر مثلاً کپڑے وغیرہ پر مصالحت کر لیتا ہے تو دوسرے شریک کو دو باتوں میں سے ایک کا اختیار ہوگا (۱) یا تو وہ مدیون سے اپنے حصے کا دین وصول کر لے (۲) یا جس شریک نے ثوب پر قبضہ کیا ہے اس سے نصف ثوب لے لے اور باقی دین دونوں میں مشترک رہے۔ لیکن اگر قابض اور مصالح غیر مصالح اور غیر قابض کے لیے ربع دین کا ضامن ہو جاتا ہے تو پھر ثوب سے غیر مصالح شریک غیر مصالح اور غیر قابض کے لیے ربع دین کا ضامن ہو جاتا ہے تو پھر ثوب سے غیر مصالح کا دعویٰ ختم ہو جائے گا اور ایک چوتھائی کا ضمان ملنے کے بعد دوسری چوتھائی یہ شخص جیسے چاہے وصول کر لے۔ بہر صورت غیر قابض اور غیر مصالح شریک کو یہ اختیارات ملیں گے کیوں کہ اصل یعنی دین میں وہ ہر اعتبار سے شریک ہے لہذا اس دین کی وصولیابی کی جتنی بھی صورتیں اور شکلیں ہوں گی ان سب میں وہ شریک و سہم ہوگا جس کی کیفیت ترجمے سے عیاں کر دی گئی ہے۔

قَالَ وَلَوْ اسْتَوْفَى أَحَدُهُمَا نَصِيبَهُ مِنَ الدَّيْنِ كَانَ لَشَرِيكِهِ أَنْ يَشَارِكَهُ فِيمَا قَبَضَ لِمَا قُلْنَا ثُمَّ يَرِجَعَانِ عَلَى الْغَرِيمِ بِالْبَاقِي، لِأَنَّهُمَا لَمَّا اشْتَرَا فِي الْمَقْبُوضِ لَا بَدَأُ أَنْ يَبْقَى الْبَاقِي عَلَى الشَّرِيكَةِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر احدا شریکین نے اپنے حصے کا دین وصول کر لیا تو دوسرے شریک کو مقبوضہ حصے میں شرکت کرنے کا

حق ہوگا اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں پھر وہ دونوں مقروض سے ماہی دین واپس لیں گے۔ اس لیے کہ جب مقبوض میں وہ دونوں مشترک ہیں تو ماہی دین لامحالہ مشترک ہوگا۔

اللغات:

﴿استوفی﴾ پورا وصول کر لیا۔ ﴿غریم﴾ قرض دار۔

شریکین میں سے کسی ایک کی مصالحت:

مسئلہ یہ ہے کہ دین مشترک میں سے اگر احد الشریکین نے اپنے حصے کا دین وصول کر لیا تو دوسرے شریک کو اس میں سے آدھا لینے کا حق ہوگا، کیوں کہ دین جب مشترک ہے تو اس کا ہر حصہ مشترک ہوگا اور لین دین دونوں میں شرکت ثابت ہوگی۔ اور جب حصہ مقبوضہ مشترک ہوگا تو ظاہر ہے کہ ماہی حصہ بھی مشترک ہوگا۔

قَالَ وَلَوْ اشْتَرَى أَحَدُهُمَا بِنَصِيْبِهِ مِنَ الدِّينِ سَلْعَةً كَانَ لَشَرِيْكَهِ أَنْ يَضُمَّنَّهُ رُبْعَ الدِّينِ، لِأَنَّهُ صَارَ قَابِضًا حَقَّهُ بِالْمُقَاَصَةِ كَمَلًّا، لِأَنَّ مَبْنَى الْبَيْعِ عَلَى الْمُمَاكَسَةِ، بِخِلَافِ الصُّلْحِ لِأَنَّ مَبْنَاهُ عَلَى الْإِعْمَاضِ وَالْحَطِيْطَةِ فَلَوْ أَلْزَمْنَاهُ دَفْعَ رُبْعِ الدِّينِ يَتَضَرَّرُ بِهِ فَيَتَخَيَّرُ الْقَابِضُ كَمَا ذَكَرْنَاهُ، وَلَا سَبِيلَ لِلشَّرِيْكَ عَلَى التَّوْبِ فِي الْبَيْعِ لِأَنَّهُ مَلَكَهُ بِعَقْدِهِ، وَالْإِسْتِيفَاءُ بِالْمُقَاَصَةِ بَيْنَ تَمَنِيهِ وَبَيْنَ الدِّينِ، وَلِلشَّرِيْكَ أَنْ يَتَّبِعَ الْغَرِيْمَ فِي جَمِيعِ مَا ذَكَرْنَاهُ، لِأَنَّ حَقَّهُ فِي ذِمَّتِهِ بَاقٍ لِأَنَّ الْقَابِضَ اسْتَوْفَى نَصِيْبَهُ حَقِيْقَةً لِّكُنْ لَهُ حَقُّ الْمَشَارَكَةِ فَلَهُ أَنْ لَا يُشَارِكَهُ، فَلَوْ سَلَّمَ لَهُ مَا قَبِضَ ثُمَّ تَوَى مَا عَلَى الْغَرِيْمِ لَهُ أَنْ يُشَارِكَ الْقَابِضَ لِأَنَّهُ إِنَّمَا رَضِيَ بِالتَّسْلِيْمِ لِيُسَلِّمَ لَهُ مَا فِي ذِمَّةِ الْغَرِيْمِ وَلَمْ يُسَلِّمْ، وَلَوْ وَقَعَتِ الْمُقَاَصَةُ بِدَيْنٍ كَانَ عَلَيْهِ مِنْ قَبْلُ لَمْ يَرْجِعْ عَلَيْهِ الشَّرِيْكَ لِأَنَّهُ قَاضٍ بِنَصِيْبِهِ لَا مُقْتَضٍ، وَلَوْ أَبْرَأَهُ عَنْ نَصِيْبِهِ فَكَذَلِكَ، لِأَنَّهُ إِتْلَافٌ وَلَيْسَ بِقَبْضٍ، وَلَوْ أَبْرَأَهُ عَنِ الْبَعْضِ كَانَتْ قِيَمَةُ الْبَاقِي عَلَى مَا بَقِيَ مِنَ السَّهَامِ، وَلَوْ أَخَّرَ أَحَدُهُمَا عَنْ نَصِيْبِهِ صَحَّ عِنْدَ أَبِي يُوْسُفَ رَحْمَةُ اللَّهِ عَلَيْهِ اِعْتِبَارًا بِالْإِبْرَاءِ الْمُطْلَقِ، وَلَا يَصِحُّ عِنْدَهُمَا لِأَنَّهُ يُوْدِّي إِلَى قِسْمَةِ الدِّينِ قَبْلَ الْقَبْضِ، وَلَوْ غَضَبَ أَحَدُهُمَا عَيْنًا مِنْهُ أَوْ اشْتَرَاهُ شِرَاءً فَاسِدًا أَوْ هَلَكَ فِي يَدِهِ فَهُوَ قَبْضٌ، وَالْإِسْتِجَارُ بِنَصِيْبِهِ قَبْضٌ، وَكَذَا الْإِحْرَاقُ عِنْدَ مُحَمَّدٍ خِلَافًا لِأَبِي يُوْسُفَ رَحْمَةُ اللَّهِ عَلَيْهِ، وَالتَّزْوُجُ بِهِ إِتْلَافٌ فِي ظَاهِرِ الرَّوَايَةِ وَكَذَا الصُّلْحُ عَلَيْهِ عَنْ جَنَابَةِ الْعَمَدِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر احد الشریکین نے اپنے دین کے حصے کے عوض سامان خرید لیا تو اس کے شریک کو یہ حق ہوگا کہ اس سے اپنے دین کے چوتھائی حصے کا ضامن بنالے، کیوں کہ شریک مکمل طور پر اپنا حق وصول کرنے والا ہے، اس لیے کہ بیع کا دار و مدار

مماکست پر ہے۔ برخلاف صلح کے، کیوں کہ اس کا دار و مدار چشم پوشی اور رعایت پر ہے، اب اگر ہم شریک قابض پر چوتھائی دین کی ادائیگی کو لازم قرار دیدیں تو اسے ضرر ہوگا، اس لیے قابض کو اختیار ہوگا جیسا کہ ہم اسے بیان کر چکے ہیں۔ اور بیع کی صورت میں دوسرے شریک کو کپڑے (میں شرکت کا) کوئی اختیار نہیں ہوگا، کیوں کہ قابض شریک عقد سے اس کا مالک ہو چکا ہے۔ اور یہاں دین کی وصولیابی بیع یعنی ثوب کے ثمن اور قرض کے مابین مقاصد کے ذریعے ہوئی ہے اور غیر قابض شریک کو یہ حق ہے کہ تمام صورتوں میں وہ اصل مقروض سے اپنا حصہ وصول کرے، کیوں کہ مقروض کے ذمہ اس کا حق باقی ہے، اس لیے کہ قابض نے تو حقیقتاً اپنا حصہ وصول کیا ہے، لیکن اسے دوسرے شریک کو شریک کرنے کا بھی حق ہے اور شریک نہ کرنے کا بھی حق ہے۔

پھر اگر قابض نے مقبوضہ چیز غیر قابض کے حوالے کر دیا اس کے بعد مقروض پر باقی دین ہلاک ہو گیا تو شریک غیر قابض کو قابض کے ساتھ شرکت کا حق ہوگا، کیوں کہ شریک غیر قابض اسی لیے ترک شرکت پر راضی ہوا تھا تا کہ اسے مقروض کے پاس موجود دین مل جائے حالاں کہ وہ نہیں ملا، اس لیے اب وہ شرکت کرے گا۔

اور اگر کسی ایسے دین کی وجہ سے مقاصد ہوا ہو جو مدیون کا پہلے سے کسی پر ہو تو دوسرا شریک اس شریک پر رجوع نہیں کرے گا، اس لیے کہ اب قابض شریک مقروض کا حق دا کرنے والا ہے تقاضا کرنے والا نہیں ہے۔ اور اگر احد الشریکین مدیون کو اپنے حصے سے بری کر دے تو بھی یہی حکم ہے، کیوں کہ یہ ائتلاف ہے اور قبضہ نہیں ہے اور اگر کچھ حصے سے بری کرے تو باقی کی تقسیم باقی سہام کے مطابق ہوگی اور اگر احد الشریکین اپنے حصے کی وصولیابی مؤخر کر دے تو مطلق ابراء پر قیاس کرتے ہوئے امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں صحیح ہے لیکن حضرات طرفین بین الشریکین کے یہاں صحیح نہیں ہے، کیوں کہ اس سے قبضہ سے پہلے دین کی تقسیم لازم آتی ہے۔ اگر احد الشریکین نے مقروض کی کوئی چیز غصب کر لی یا شرائے فاسد کے طور پر اس سے کوئی چیز خرید لی اور وہ چیز اس کے قبضے میں ہلاک ہو گئی تو یہ قبضہ شمار ہوگا اور اپنے حصے کے عوض مقروض سے کوئی چیز کرایہ پر لینا بھی قبضہ ہے نیز مقروض کا سامان جلانا بھی امام محمدؒ کے یہاں قبضہ ہے۔ امام ابو یوسف رحمہ اللہ کا اختلاف ہے اور دین کے عوض نکاح کرنا ظاہر الروایہ میں ائتلاف ہے نیز دم عمد سے دین پر صلح کرنا بھی ائتلاف ہی ہے۔

اللغات:

﴿سلعة﴾ سامان، متاع۔ ﴿مقاصۃ﴾ ادلا بدلی۔ ﴿مماکسة﴾ قیمت کم کرانا۔ ﴿اغماض﴾ چشم پوشی، رعایت وزمی کرنا۔ ﴿حطیطة﴾ معاف کرنا، گرانہ۔ ﴿استیفاء﴾ وصولی، حصول۔ ﴿اتلاف﴾ ہلاک کرنا۔ ﴿استیجار﴾ کرایہ وصول کرنا۔ ﴿احراق﴾ جلانا۔

قرض خواہوں میں سے ایک شریک کا اپنے حصے کے عوض کوئی سامان لینا:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی شخص پر دو لوگوں کا قرضہ باقی ہو اور دونوں نے برابر برابر قرض دیا ہو پھر ان میں سے ایک قرض خواہ اپنے حصہ دین کے عوض مدیون سے کوئی سامان خرید لے تو دوسرے قرض خواہ کو یہ حق اور اختیار ہوگا کہ وہ شریک مشتری کو چوتھائی دین کا ضامن بنا دے اس لیے کہ بیع کا دار و مدار مماکست پر ہے یعنی بائع اپنے مال اور اپنی چیز کا پورا ثمن وصول کرتا ہے جب کہ

مشتري کم سے کم میں اسے لیتا ہے، اس لیے ہم تو یہی کہیں گے کہ مشتری نے اپنا پورا پورا دین وصول کر لیا ہے، لہذا وہ شریک ثانی کے لیے ضامن بنے گا لیکن شراء کا معاملہ صلح سے الگ ہے، کیوں کہ صلح میں عموماً کم لیا جاتا ہے اور مقروض کے ساتھ نرمی اور چشم پوشی کا معاملہ ہوتا ہے اب اگر ہم صلح میں مصالح پر ربع دین کی ادائیگی کو لازم کر دیں تو اس سے مصالح کو ضرر ہوگا۔ اس لیے صلح والی صورت میں قابض کو دفع ضمان میں اختیار ہوگا۔

ولا سبيل للشريك الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر ایک شریک اپنے حصے کے دین کے عوض مقروض سے کپڑا خرید لیتا ہے تو غیر مشتری شریک کو اس کپڑے میں شرکت کا حق نہیں ہوگا کیوں کہ شریک مشتری نے جائز طریقے سے اسے خریدا ہے اور وہ اس کا مالک ہو چکا ہے اور چونکہ صراحۃً اس نے اپنا قرض نہیں وصول کیا ہے اور دوسرا شریک قرض اور دین ہی میں اس کا شریک و سہیم ہو سکتا ہے اور یہاں قرض ہے نہیں، اس لیے اس کپڑے میں دوسرے کی ”دال نہیں گلی“ ہاں یہ شریک مقروض اور مدیون سے اپنا حصہ وصول کرے گا، کیوں کہ اصل حق اسی پر ہے یہ الگ بات ہے کہ مشتری اپنے حصے میں اسے شریک کر لے۔

فلو سلم له الخ فرماتے ہیں کہ اگر شریک قابض مقبوضہ کپڑے کو غیر قابض کے حوالے کرنا چاہا، لیکن تسلیم سے پہلے ہی مقروض پر باقی مال ہلاک ہو گیا تو اب وہ شریک قابض کے ساتھ شریک ہوگا، کیوں کہ غیر قابض اسی صورت میں ترک شرکت پر راضی ہوا تھا تا کہ مقروض کے ذمہ جو دین ہے وہ پورا اسے مال جائے، لیکن مقروض کے مفلس ہونے یا مر جانے کی وجہ سے چونکہ اس سے وصول کرنا معذور ہے، اس لیے اب شرکت کے علاوہ کوئی راستہ ہی نہیں بچا ہے۔

ولو وقعت المقاصة الخ مسئلہ یہ ہے کہ دونوں قرض خواہوں میں سے ایک پر مقروض کا بھی قرض تھا اور اس نے اسی قرض کے عوض اپنے قرض سے مقاصہ کر لیا تو اس صورت میں بھی دوسرا شریک اس میں شریک نہیں ہو سکتا، کیوں کہ اس صورت میں تو اس شریک نے مقروض کو اس کا حق ”دیا“ ہے اور اس سے ”لیا“ نہیں ہے، یہی حال بری کرنے کا بھی ہے، کیوں کہ ابراء اطلاق ہے قبضہ اور استیفاء نہیں ہے۔ اور اگر احد الشریکین میں سے کسی نے مقروض کو اپنے حصہ دین کے کچھ حصے سے بری کیا تو اب اس کے حصے کا جتنا دین بچا ہوگا اسی کے مطابق اسے باقی سے حصہ ملے گا، مثلاً دونوں قرض خواہوں کا مقروض پر پچاس پچاس 50 و 50 روپے دین تھا اور ایک نے اپنے حصے کا نصف یعنی 25 روپیہ معاف کر دیا تو اب باقی دین تین حصوں پر تقسیم ہوگا جس میں سے دو حصے بری نہ کرنے والے کے ہوں گے اور ایک حصہ بری کرنے والے کا ہوگا۔

ولو آخر الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر احد الشریکین نے اپنے حصے کے دین کا مطالبہ مؤخر کر دیا تو یہ تاخیر امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں صحیح ہے جیسے مقروض کو قرض سے بالکل بری کرنا صحیح ہے لیکن حضرات طرفین رضی اللہ عنہما کے یہاں یہ تاخیر صحیح نہیں ہے، کیوں کہ جب ایک شریک کی طرف سے تاخیر نہیں ہے تو اسے فی الفور مطالبہ دین کا حق ہوگا اور اگر وہ مطالبہ کر لیتا ہے تو دین پر قبضہ سے پہلے اس کی تقسیم لازم آئے گی حالاں کہ قبل القبض دین کی تقسیم درست نہیں ہے۔

ولو غصب الخ واضح ہے۔ والتزوج به اطلاق الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ ایک عورت پر دو لوگوں کا قرض تھا اور ان میں سے ایک نے اپنے حصہ دین کے عوض اس سے نکاح کر لیا تو نکاح کرنا دین پر قبضہ نہیں شمار ہوگا، بلکہ دین کو مہر بنانا درحقیقت اس کا اطلاق ہوگا۔ ایسے ہی اگر کسی قرض خواہ نے عداً مقروض کو زنی کر دیا پھر اس سے قرض کے عوض صلح کر لیا تو یہ بھی قبضہ نہیں ہوگا، بلکہ۔

اتلاف ہوگا یعنی ان صورتوں میں سے کسی بھی صورت میں دوسرے شریک کو شرکت کا حق نہیں ہوگا۔

قَالَ وَإِذَا كَانَ السَّلْمُ بَيْنَ شَرِيكَيْنِ فَصَالَحَ أَحَدُهُمَا عَنْ نَصِيْبِهِ عَلَى رَأْسِ الْمَالِ لَمْ يَجْزُ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَمُحَمَّدٍ رَحِمَهُ اللَّهُ، وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ رَحِمَهُ اللَّهُ يَجُوزُ الصُّلْحُ اِعْتِبَارًا بِسَائِرِ الدُّيُونِ وَبِمَا إِذَا اشْتَرَا عَبْدًا فَأَقَالَ أَحَدُهُمَا فِي نَصِيْبِهِ، وَلَهُمَا أَنَّهُ لَوْ جَازَ فِي نَصِيْبِهِ خَاصَّةً يَكُونُ قِسْمَةُ الدَّيْنِ فِي الدِّمَةِ، وَلَوْ جَازَ فِي نَصِيْبِهِمَا لِأَبَدٍ مِنْ إِجَارَةِ الْآخَرِ، بِخِلَافِ شَرَاءِ الْعَيْنِ، وَهَذَا لِأَنَّ الْمُسْلِمَ فِيهِ صَارَ وَاجِبًا بِالْعَقْدِ، وَالْعَقْدُ قَامَ بِهِمَا فَلَا يَتَفَرَّدُ أَحَدُهُمَا بِرَفْعِهِ، وَلَآئِنَّهُ لَوْ جَازَ لِشَارِكِهِ فِي الْمَقْبُوضِ فَإِذَا شَارَكَهُ فِيهِ رَجَعَ الْمَصَالِحُ عَلَى مَنْ عَلَيْهِ بِذَلِكَ فَيُؤَدِّي إِلَى عَوْدِ الْمُسْلِمِ بَعْدَ سَقُوطِهِ، قَالُوا هَذَا إِذَا خَلَطَا رَأْسَ الْمَالِ فَإِنْ لَمْ يَكُونَا قَدْ خَلَطَاهُ فَعَلَى الْوَجْهِ الْأَوَّلِ هُوَ عَلَى الْخِلَافِ وَعَلَى الْوَجْهِ الثَّانِي هُوَ عَلَى الْإِتِّفَاقِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر بیع سلم میں مسلم فیہ دو لوگوں کے مابین مشترک ہو اور ان میں سے ایک شریک نے اپنے حصے کے عوض راس المال پر صلح کر لیا تو حضرات طرفین رضی اللہ عنہما کے یہاں یہ صلح جائز نہیں ہے امام ابو یوسف رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ دیگر دیون پر قیاس کرتے ہوئے یہ صلح بھی جائز ہے اور اس صورت پر قیاس کرتے ہوئے جائز ہے کہ دو لوگوں نے ایک غلام خریدا پھر ان میں سے ایک نے اپنے حصے میں بیع کو فسخ کر دیا۔ حضرات طرفین رضی اللہ عنہما کی دلیل یہ ہے کہ اگر ایک شریک کے حصے میں خاص کر ہم صلح کو جائز قرار دیدیں تو ایسے دین کی تقسیم لازم آئے گی جو ذمہ میں ثابت ہوگا اور اگر دونوں کے حصے میں صلح کو جائز قرار دیا جائے تو اس کے لیے دوسرے کی اجازت ضروری ہوگی۔ برخلاف کسی عین کی خریداری کے۔ یہ حکم اس وجہ سے ہے کہ عقد کی وجہ سے مسلم فیہ واجب ہو جاتا ہے اور عقد دونوں سے منعقد ہوا ہے لہذا ایک شریک فسخ عقد میں منفر نہیں ہوگا۔ اور اس وجہ سے بھی کہ اگر ایک کی صلح یا فسخ کو جائز مان لیا جائے تو دوسرا فریق بھی مقبوض میں اس کا شریک ہوگا پھر جب دوسرا اس میں شریک ہو جائے گا تو مصالح وہ مقدار مقروض سے واپس لے گا اور یہ چیز بیع سلم کے سقوط کے بعد اس کو دوبارہ جائز قرار دینے کی طرف مفہمی ہوگی۔

حضرات مشائخ رضی اللہ عنہما فرماتے ہیں کہ یہ حکم اس صورت میں ہے جب دونوں نے راس المال کو مخلوط کر دیا ہو لیکن اگر انھوں نے راس المال کو مخلوط نہ کیا ہو تو پہلی صورت مختلف فیہ ہے اور دوسری صورت متفق علیہ ہے۔

اللغات:

﴿سلم﴾ وہ بیع جس میں بیع کو حاضر کرنا ضروری نہیں ہوتا۔ ﴿اقبال﴾ بیع واپس کر لی۔ ﴿شراء﴾ خرید۔ ﴿عود﴾ لوٹنا، واپس آنا۔

مذکورہ بالا مسئلہ میں بیع سلم کی صورت:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر دو لوگوں نے مل کر بیع سلم کا معاملہ کیا اور مسلم فیہ ان کے مابین مشترک ہو پھر ان میں سے ایک شخص

اپنے حصے کا راس المال لے کر بیع سلم سے سبکدوش ہو جائے اور اس طرح وہ مصالحت کر لے تو حضرات طرفین رضی اللہ عنہما کے یہاں یہ مصالحت صحیح نہیں ہے جب کہ امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں یہ مصالحت درست اور جائز ہے۔

امام ابو یوسف رحمہ اللہ کی دلیل قیاس ہے کہ جس طرح دیگر دیون میں مصالحت جائز ہے اسی طرح صورت مسئلہ میں بھی مصالحت جائز ہے، کیوں کہ مسلم فیہ بھی مسلم الیہ کے ذمہ دین ہوتی ہے یا جیسے دولگوں نے مل کر مشترکہ طور پر ایک غلام خریدا پھر ان میں سے ایک نے اپنا حصہ لے کر شرکت ختم کر دیا تو یہ صورت بھی جائز ہے اسی طرح صورت مسئلہ میں بیع سلم کے دو عاقدین میں سے ایک کا اپنے حصے کے عوض راس المال پر مصالحت کرنا بھی درست اور جائز ہوگا۔

حضرات طرفین رضی اللہ عنہما کی دلیل یہ ہے کہ اس صلح کو جائز قرار دینے کی کوئی صورت نہیں ہے کیوں کہ اگر ہم اسے ایک شریک یعنی مصالح کے حق میں درست قرار دیں گے تو ایسے قرض کی تقسیم لازم آئے گی جو ابھی ذمہ میں (مسلم الیہ کے) ثابت ہے اور جس پر قبضہ نہیں ہوا ہے حالاں کہ بدون قبضہ وہ دین مشترک رہتا ہے اور غیر مملوک رہتا ہے اس لیے اس میں صلح کو جائز نہیں قرار دیا جاسکتا اور اگر دونوں شریکوں کے حق میں صلح جائز قرار دے دی جائے تو اس کے لیے دوسرے کی اجازت درکار ہوگی حالاں کہ یہاں دوسرے کی اجازت معدوم ہے اس لیے جواز صلح کا راستہ بھی مسدود ہے۔

اور امام ابو یوسف رحمہ اللہ کا صورت مسئلہ میں بیع مکمل ہونے کے بعد اسے فسخ کیا جا رہا ہے اور عقد مکمل ہونے کے بعد اسے فسخ کرنا درست اور جائز ہے، اور صورت مسئلہ میں چونکہ دین پر قبضہ نہیں ہوا ہے، اس لیے یہاں عقد ابتدائی درجے میں ہے اور تام نہیں ہوا ہے، اس لیے عقد تام پر عقد تام کو قیاس کرنا درست نہیں ہے، بیع سلم اور عین کی خریداری میں ایک فرق یہ ہے کہ بیع سلم میں مسلم فیہ عقد کی وجہ سے واجب ہوتا ہے اور چونکہ عقد دونوں شریکین کی رضامندی سے واقع اور منعقد ہوا ہے اس لیے تنہا ایک شریک اسے فسخ کرنے کا مالک نہیں ہوگا۔ اور یہ صلح درست نہیں ہوگی۔ کیوں کہ صلح جائز قرار دینے کی صورت میں دوسرا شریک مصالح کے قبضہ کردہ مال میں شریک ہوگا اور پھر یہ مصالح مسلم الیہ سے ربح راس مال کا مطالبہ کرے گا اس طرح اس کے حق میں بیع سلم ساقط ہونے کے بعد پھر عود کر آئے گی، حالاں کہ سقوط کے بعد بیع سلم عود نہیں کرتی، لہذا اس خرابی سے بچنے کے لیے بھی مذکورہ مصالحت بھی درست نہیں ہوگی۔

قالوا هذا الخ حضرات مشائخ رحمہم اللہ کی رائے یہ ہے کہ حضرات طرفین رضی اللہ عنہما اور امام ابو یوسف رحمہ اللہ کا یہ اختلاف اس صورت میں ہے جب دونوں شریک نے اپنا اپنا راس المال دوسرے کے مال کے ساتھ ملا دیا ہو اور ملانے کے بعد عقد سلم کیا ہو لیکن اگر دونوں کا راس المال علاحدہ علاحدہ ہو اور خلط ملط نہ کیا گیا ہو تو پہلی صورت میں یہ مسئلہ مختلف فیہ ہوگا۔ پہلی صورت سے یہ مراد ہے اَنَّهُ لَوْ جاز فی نصیبہ خاصۃ یکون قسمة الدین فی الذمۃ۔ اور دوسری صورت میں یعنی لو جاز لشارکہ فی المقبوض والے حکم میں امام ابو یوسف رحمہ اللہ اور حضرات طرفین رضی اللہ عنہما سب کے یہاں حکم ایک ہوگا اور صلح جائز ہوگی کیوں کہ جب دونوں فریق کا راس المال ایک دوسرے سے علاحدہ ہے تو ظاہر ہے کہ ایک شریک جس مال کے عوض صلح کرے گا اس میں دوسرے شریک کے لیے شرکت کا حکم نہیں ہوگا، کیوں کہ یہ مالی غیر ہے اور مالی غیر میں زور و جبر جائز نہیں ہے۔ واللہ اعلم وعلمہ اتم

فَصْلٌ فِي التَّخَارُجِ

یہ فصل تخرج کے بیان میں ہے

تخرج کے لغوی معنی: نکلنا، علیحدہ ہونا، یا بھی رضا مندی سے مشترک چیز سے دست کشی کرنا۔

تخرج کے شرعی معنی: ورثاء میں سے کسی وارث کو کچھ مال دے کر اسے مورث کے ترکہ سے علاحدہ کرنے کو اصطلاح شرع میں تخرج کہا جاتا ہے بشرطیکہ علاحدہ ہونے والا وارث اس کا مطالبہ کرے اور دیگر ورثاء اس پر راضی ہوں نیز میت کے ترکہ میں قرض اداء کرنا شامل نہ ہو اور خارج ہونے والے کو دیا جانے والا مال مذکورہ ترکہ کی جنس سے اس کے حق سے زائد ہو اگر ترکہ سونا یا چاندی وغیرہ ہو۔ اور اگر سامان یا عقار ہو تو کم زیادہ دیا جاسکتا ہے۔ (بنایہ: ۴۸/۹)

قَالَ وَإِذَا كَانَتِ التَّرَكَّةُ بَيْنَ وَرَثَةٍ فَأَخْرَجُوا أَحَدَهُمْ مِنْهَا بِمَالٍ أَعْطَوْهُ إِيَّاهُ وَالتَّرَكَّةُ عِقَارٌ أَوْ عَرُوضٌ جَازٌ قَلِيلًا كَانَ مَا أَعْطَوْهُ إِيَّاهُ أَوْ كَثِيرًا، لِأَنَّهُ أَمَكَّنَ تَصْحِيحَهُ بَيْعًا، وَفِيهِ أَنْزَلَ عُثْمَانُ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ فَإِنَّهُ صَالِحٌ تَمَاضَرَ الْأَشْجَعِيَّةَ امْرَأَةَ عَبْدِ الرَّحْمَنِ بْنِ عَوْفٍ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ عَنْ رُبْعِ ثَمَنِهَا عَلَى ثَمَانِينَ أَلْفٍ دِينَارٍ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر چند ورثاء کے مابین ترکہ مشترک ہو اور یہ لوگ اپنے میں سے کسی وارث کو ترکہ کا کچھ مال دے کر ترکہ سے خارج کر دیں اور وہ مال غیر منقولہ جائیداد ہو یا سامان ہو تو یہ اخراج جائز ہے خواہ اسے دیا گیا مال کم ہو یا زیادہ ہو، اس لیے کہ اسے بیع قرار دے کر اس کی تصحیح ممکن ہے۔ اور اس سلسلے میں حضرت عثمان غنی رضی اللہ عنہ کا اثر موجود ہے چنانچہ حضرت عثمان غنی رضی اللہ عنہ نے حضرت عبدالرحمن بن عوف رضی اللہ عنہ کی اہلیہ تماضر بنت اصغیہ اشجعیہ سے ان کے ثمن کے چوتھائی حصے پر اسی ہزار دینار کے عوض مصالحت کی تھی۔

اللَّغَاتُ:

﴿عقار﴾ غیر منقولہ جائیداد، زمین وغیرہ۔ ﴿عروض﴾ ساز و سامان۔

تخرج تعریف، حکم اور دلیل:

تخرج کے اصطلاحی معنی سے اس کی حقیقت اور کیفیت و نوعیت آپ پر عیاں ہو چکی ہے اور یہ بھی معلوم ہو چکا ہے کہ تخرج

دست اور جائز ہے، اس سلسلے کی سب سے واضح دلیل یہ ہے کہ حضرت عثمان ذوالنورین رضی اللہ عنہ نے حضرت عبدالرحمن بن عوف کی اہلیہ سے اسی ہزار دینار کے عوض مصالحت کی تھی اور اسے ان کے حصہ ثمن کے ربع حصہ کا عوض قرار دیا تھا۔ صاحب ہدایہ رحمہ اللہ کا عن ربع ثمنہا کہنا اس بابت کا غماز ہے کہ بوقت وفات حضرت عبدالرحمن کی چار اہلیہ تھیں اور ان کا حصہ میراث ثمن تھا جو فان کان لکم ولد فلہن الثمن والے نص سے متعین ہے اور چونکہ وہ چار زوجات تھیں اس لیے ہر زوجہ ربع ثمن کی مستحق تھی اور تھامر بن اصغی اشجعیہ نامی عورت سے یہ مصالحت ہوئی تھی۔ تحارج کے جواز کی ایک دلیل یہ بھی ہے کہ خارج ہونے والا جو مال لے گا اسے اس کے حصہ ترکہ کا عوض اور ثمن قرار دیں گے اور یہ کہیں کہ اس نے اپنے حصے کو مذکورہ ثمن کے عوض فروخت کر دیا ہے۔

وَإِنْ كَانَتِ التَّرَكَّةُ فِضَّةً فَأَعْطُوهُ ذَهَبًا أَوْ كَانَ ذَهَبًا فَأَعْطُوهُ فِضَّةً فَكَذَلِكَ لِأَنَّهُ بَيْعُ الْجِنْسِ، بِخِلَافِ الْجِنْسِ فَلَا يُعْتَبَرُ التَّسَاوِي وَيُعْتَبَرُ التَّقَابُضُ فِي الْمَجْلِسِ لِأَنَّهُ صَرَفٌ، غَيْرَ أَنَّ الَّذِي فِي يَدِهِ بَقِيَّةُ التَّرَكَّةِ يَأْنِ كَانَ جَاحِدًا يَكْتَفِي بِذَلِكَ الْقَبْضِ لِأَنَّهُ قَبْضُ ضَمَانٍ فَيَنْبُذُ عَنْ قَبْضِ الصُّلْحِ وَإِنْ كَانَ مُقَرًّا لِأَبَدٍ مِنْ تَجْدِيدِ الْقَبْضِ، لِأَنَّهُ قَبْضُ أَمَانَةٍ فَلَا يَنْبُذُ عَنْ قَبْضِ الصُّلْحِ، وَإِنْ كَانَتِ التَّرَكَّةُ ذَهَبًا وَفِضَّةً وَغَيْرُ ذَلِكَ فَصَالِحُوهُ عَلَى فِضَّةٍ أَوْ ذَهَبٍ فَلَا بَدْلَ أَنْ يَكُونَ مَا أَعْطُوهُ أَكْثَرَ مِنْ نَصِيْبِهِ مِنْ ذَلِكَ الْجِنْسِ حَتَّى يَكُونَ نَصِيْبُهُ بِمِثْلِهِ وَالزِّيَادَةُ لِحَقِّهِ مِنْ بَقِيَّةِ التَّرَكَّةِ إِحْتِرَازًا عَنِ الرِّبَا، وَلَا بَدْلَ مِنَ التَّقَابُضِ فِيمَا يَقَابِلُ نَصِيْبَهُ مِنَ الذَّهَبِ وَالْفِضَّةِ، لِأَنَّهُ صَرَفٌ فِي هَذَا الْقَدْرِ، وَلَوْ كَانَ بَدْلُ الصُّلْحِ عَرْضًا جَازَ مُطْلَقًا لِعَدَمِ الرِّبَا، وَلَوْ كَانَ فِي التَّرَكَّةِ الدَّرَاهِمُ وَالذَّنَانِيرُ وَبَدْلُ الصُّلْحِ دِرَاهِمٌ وَذَّنَانِيرٌ أَيْضًا جَازَ الصُّلْحُ كَيْفَ مَا كَانَ صَرَفًا لِلْجِنْسِ إِلَى خِلَافِ الْجِنْسِ كَمَا فِي الْبَيْعِ لَكِنْ يُشْتَرَطُ التَّقَابُضُ لِلصَّرَفِ.

ترجمہ: اور اگر ترکہ چاندی ہو اور ورثاء نے خارج ہونے والے کو سونا دیا یا ترکہ سونا ہو اور اسے چاندی دیا تو بھی یہی حکم ہے، کیوں کہ یہ ایک جنس کو دوسری جنس کے عوض بیچنا ہے، لہذا برابری کا اعتبار نہیں ہوگا البتہ اس مجلس میں باہمی قبضہ کرنا ضروری ہے، اس لیے کہ یہ بیع صرف ہے علاوہ ازیں جس وارث کے قبضہ میں بقیہ ترکہ ہے اگر وہ وجود ترکہ کا منکر ہو تو یہی قبضہ کافی ہوگا، کیوں کہ یہ قبضہ ضمان ہے، اس لیے قبضہ صلح کے قائم مقام ہو جائے گا اور اگر وہ وارث وجود ترکہ کا مقرر اور معترف ہو تو نیا قبضہ ضروری ہوگا، کیوں کہ وہ قبضہ قبضہ امانت ہے اس لیے قبضہ مصالحت کے قائم مقام نہیں ہوگا۔

اور اگر ترکہ میں سونا چاندی اور دیگر چیزیں ہوں اور ورثاء نے صرف سونے یا چاندی کے عوض مصالحت کی تو یہ ضرور ہے کہ خارج کو دیا جانے والا مال اسی جنس سے اس کے حصے سے زائد ہوتا کہ نقدی اس کے حصے کے برابر ہو جائے اور جو زیادتی وہ بقیہ ترکہ سے اس کے حصے کے مقابل ہو جائے اور ربوا سے احتراز ہو جائے۔ اور اس خارج کے حصے کے مقابل میں جو سونا یا چاندی ہو اس پر

قبضہ کرنا ضروری ہے، کیوں کہ یہ صلح اس مقدار میں بیع صرف ہے اور اگر بدل صلح سامان ہو تو مطلق صلح جائز ہے، کیوں کہ ربوا اور شبہہ ربوا معدوم ہے۔

اور اگر ترکہ میں دراہم اور دنانیر ہوں اور بدل صلح بھی دراہم و دنانیر ہوں تو بھی ہر طرح صلح جائز ہے کیوں کہ جنس کو خلاف جنس کے عوض قرار دیا جائے گا جیسے بیع میں ہوتا ہے، لیکن چونکہ یہ بیع صرف ہے، اس لیے قبضہ شرط ہے۔

اللغات:

﴿قبضہ﴾ چاندی۔ ﴿ذهب﴾ سونا۔ ﴿تساوی﴾ برابری۔ ﴿تقابض﴾ جانیں سے قبضہ۔ ﴿جاحد﴾ منکر۔ ﴿ینوب﴾ قائم مقام ہوگا۔ ﴿عرض﴾ سامان۔

ترکہ میں سونا چاندی ہونے کی صورت میں محارج کا طریقہ:

عبارت میں تین مسئلے بیان کئے گئے ہیں:

(۱) ترکہ چاندی ہو اور ورثاء نے خارج کو سونا دیا یا ترکہ سونا تھا اور ورثاء نے خارج کو چاندی دیا تو تحارج اور صلح درست ہے خواہ دی گئی مقدار قلیل ہو یا کثیر، کیوں کہ یہ ایک جنس کو دوسری جنس کے عوض بیچنا ہے اور خلاف جنس کی صورت میں تقاض اور کمی بیشی درست اور جائز ہے۔ مگر چونکہ یہ بیع صرف ہے اور بیع صرف میں مجلس کے اندر عوضین پر قبضہ ضروری ہے، اس لیے اس صورت میں بھی مجلس عقد میں عوضین پر قبضہ ضروری ہوگا۔ اب جس وارث کے پاس باقی ترکہ بچا ہے اگر وہ اپنے پاس ترکہ کے موجود ہونے کا منکر ہو اور یہ کہہ رہا ہو کہ میرے پاس ترکہ کا مال نہیں ہے تو اس انکار کی وجہ سے سابقہ قبضہ کافی ہوگا اور نئے قبضہ کی ضرورت نہیں ہوگی، کیوں کہ سابقہ قبضہ بھی قبضہ ضمان ہے اور قبضہ صلح بھی قبضہ ضمان ہے اس لیے مجاہست کی وجہ سے ایک قبضہ دوسرے کے قائم مقام ہو جائے گا ہاں اگر وہ وارث اپنے پاس ترکہ کے وجود کا مقرر اور معترف ہو تو اب یہ قبضہ قبضہ امانت ہوگا اور قبضہ صلح کے قائم مقام نہیں ہوگا، کیوں کہ قبضہ صلح قبضہ مضمون ہے اور قاعدہ یہ ہے کہ قبضہ غیر مضمون قبضہ مضمون کے قائم مقام نہیں ہو سکتا، لہذا اس صورت میں تجدید قبضہ کی ضرورت ہوگی۔

(۲) ترکہ میں سونا بھی ہو، چاندی بھی ہو اور دیگر سامان بھی ہوں اور ورثاء نے صرف سونے یا چاندی پر مصالحت کی ہو تو مصالحت میں اتنا سونا اور چاندی بدل صلح کے طور پر دیا جائے جس کی مقدار مذکورہ سونے اور چاندی میں اس خارج کے حق اور حصہ سے زائد ہو یعنی اگر دیگر ورثاء کے ساتھ خارج کو ۱۰۰ گرام سونا یا ایک کلو چاندی مل رہی ہو تو تحارج کی صورت میں اسے ۱۰۰ گرام سونے اور ایک کلو چاندی سے زیادہ دیا جائے گا تا کہ ۱۰۰ گرام یا ایک کلو کی مقدار اس کے اس جنس والے حصے کے مساوی اور مقابل ہو جائے اور جو زائد مقدار ہو وہ دیگر اجناس کے مقابل ہو جائے اور خارج کے حق میں سود اور بوا کا شبہ نہ ہونے پائے۔ اس کے برخلاف اگر سامان کے عوض صلح ہوئی ہو تو یہ مطلق جائز ہے خواہ خارج کو دیا گیا مال اس کے حصے سے کم ہو یا زائد اور خواہ مجلس میں عوض پر قبضہ ہوا ہو یا نہ ہوا ہو، کیوں کہ سامان اور نقدی میں جنس کا اختلاف ہے اور اختلاف جنس مانع تقاض نہیں ہے۔

(۳) ترکہ بھی دراہم و دنانیر ہوں اور بدل صلح اور بدل خروج بھی دراہم و دنانیر میں سے ہو تو اس صورت میں بھی مطلقاً کمی بیشی

جائز ہے، کیوں کہ درہم کو دنانیر کا عوض قرار دے کر اختلاف جنس کر دیا جائے گا اور جب جنس کو خلاف جنس کی طرف پھیرا جائے گا تو کمی زیادتی بھی جائز ہوگی اور مجلس عقد میں عوض اور بدل پر قبضہ بھی ضروری نہیں ہوگا۔

قَالَ وَإِنْ كَانَ فِي التَّرَكَّةِ دَيْنٌ عَلَى النَّاسِ فَأَدْخَلُوهُ فِي الصَّلْحِ عَلَى أَنْ يَخْرُجُوا الْمَصَالِحَ عَنْهُ وَيَكُونُ الدَّيْنُ لَهُمْ فَالصَّلْحُ بَاطِلٌ، لِأَنَّ فِيهِ تَمْلِيكَ الدَّيْنِ مِنْ غَيْرِ مَنْ عَلَيْهِ وَهُوَ حِصَّةُ الْمَصَالِحِ، وَإِنْ شَرَطُوا أَنْ يَبْرَأَ الْغُرْمَاءُ مِنْهُ وَلَا يَرْجِعَ عَلَيْهِمْ بِنَصِيبِ الْمَصَالِحِ فَالصَّلْحُ جَائِزٌ، لِأَنَّهُ إِسْقَاطٌ أَوْ هُوَ تَمْلِيكَ الدَّيْنِ مِمَّنْ عَلَيْهِ الدَّيْنُ وَهُوَ جَائِزٌ وَهَذِهِ حِيلَةُ الْجَوَازِ، وَأُخْرَى أَنْ يَعْلِلُوا قَضَاءَ نَصِيبِهِ مُتَبَرِّعِينَ، وَفِي الْوَجْهَيْنِ ضَرَرٌ لِبَقِيَةِ الْوَرَثَةِ، وَالْأَوْجَهُ أَنْ يَقْرَضُوا الْمَصَالِحَ مَقْدَارَ نَصِيبِهِ وَيُصَالِحُوا عَمَّا وَرَاءَ الدَّيْنِ وَيَحِيلُ لَهُمْ عَلَى اسْتِيفَاءِ نَصِيبِهِ مِنَ الْغُرْمَاءِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر ترکہ میں ایسا مال ہو جو لوگوں پر (میت کا) قرض ہو اور وارثوں نے اس شرط پر یہ قرض صلح میں داخل کیا کہ صلح کرنے والا اس دین سے دست بردار ہوگا اور یہ پورا قرضہ ورثاء کو ہوگا تو صلح باطل ہوگی، کیوں کہ ایسا کرنے میں ایسے شخص (مصالح) کی طرف سے دین کی تملیک لازم آرہی ہے جس پر دین نہیں ہے اور وہ مصالح کا حصہ ہے۔

اور اگر ورثاء نے یہ شرط لگائی کہ مصالح قرض داروں کو اس سے بری کر دے اور کوئی وارث ان سے مصالح کا حصہ نہ لے تو صلح جائز ہوگی، کیوں کہ یہ اسقاط ہے۔ یا یہ قرض دار کی طرف سے قرض کی تملیک ہے اور یہ جائز ہے۔ یہ جواز کا حیلہ ہے۔ اور دوسرا حیلہ یہ ہے کہ ورثاء بطور تبرع مصالح کے حصہ دین کو ادا کر دیں لیکن ان دونوں صورتوں میں دیگر ورثاء کا نقصان ہے سب سے بہتر توجیہ یہ ہے کہ ورثاء مصالح کو اس کے حصہ دین کے بعد بقدر قرض دیدیں اور قرض کے علاوہ دیگر ترکہ میں اس سے مصالحت کر لیں اور مصالح قرض داروں سے اپنا حصہ وصول کرنے کے لیے بقیہ ورثاء کو ذمہ دار بنادے۔

اللغات:

﴿تملیک﴾ مالک بنانا۔ ﴿غرماء﴾ قرضداران، مقرض۔ ﴿اسقاط﴾ ساقط کرنا، معاف کرنا۔ ﴿نصیب﴾ حصہ۔ ﴿استیفاء﴾ وصولی۔

ترکہ میں دین علی الناس کی صورت:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر مورث کے ترکہ میں ایسا مال ہو جو فی الحال موجود نہ ہو بلکہ کچھ لوگوں پر قرض ہو اور تجارت کے وقت ورثاء یہ چاہیں کہ وہ دین بھی صلح میں داخل ہو جائے اور مصالح اس دین سے اپنا حصہ منقطع کر کے اسے ورثاء کے لیے خاص کر دے تو عین اور دین دونوں میں صلح باطل ہوگی اور تجارت صحیح نہیں ہوگا، کیوں کہ یہ دین مصالح پر نہیں ہے بلکہ دوسروں پر ہے جب کہ مصالح ورثاء سے عین لے کر اس دین کا انھیں مالک بنا رہا ہے تو جب مصالح پر دین ہے ہی نہیں تو اس کی طرف سے اس دین کی تملیک باطل ہوگی،

کیوں کہ فقہ کا یہ ضابطہ ہے من لا یملک شیاً لا یملک غیرہ یعنی جو شخص کسی چیز کا مالک نہیں ہوتا وہ دوسرے کو اس کا مالک نہیں بنا سکتا اس لیے دین میں صلح باطل ہے اور چونکہ صفحہ ایک ہی ہے لہذا عین میں بھی صلح باطل ہوگی۔

اور اگر وراثت نے یہ شرط لگا دی کہ مصالح غرماء کو اس دین سے بری کر دے اور وراثت میں سے کوئی بھی شخص غرماء سے مصالح کے حصے کا مطالبہ نہیں کرے گا یعنی مصالح صرف اپنے حصے سے غرماء کو بری کر دے تو یہ جائز ہے کیوں کہ یہ اسقاط ہے یا جس پر دین ہے اسی کو دین کا مالک بنانا ہے گویا یہ جواز صلح کا ایک حیلہ ہے۔ اور دوسرا حیلہ یہ ہے کہ وراثت کچھ نیچے اتریں اور دین میں مصالح کا جو حصہ ہے اسے اپنی طرف سے تبرعاً ادا کر دیں جس سے مصالح کو کم حقہ اس کا حصہ مل جائے مگر ان دونوں صورتوں میں وراثت کو ضرر ہوگا کہ پہلی صورت میں ضرر اس طرح ہوگا کہ وہ غرماء سے مصالح کا حصہ واپس نہیں لے سکیں گے جب کہ دوسری صورت میں ادھار کے عوض ان پر مصالح کے لیے نقد مال کی ادائیگی لازم ہو رہی ہے حالانکہ النقد خیر من النسیئہ ہے۔ اسی لیے صاحب ہدایہ رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ بہتر اور غیر ضار شکل یہ ہے کہ دین میں مصالح کا جتنا حصہ ہو اس کے بقدر وراثت اسے قرض دیدیں اور بعد میں غرماء سے وہ مقدار وصول کر لیں تاکہ ان نقصان نہ ہونے پائے۔

وَلَوْ لَمْ یُکُنْ فِی التَّرَکَةِ دَیْنٌ وَأَعْيَانُهَا غَیْرُ مَعْلُومَةٍ وَالصَّلَاحُ عَلَى الْمَکِیْلِ وَالْمُوزُونِ قَبْلَ لَا یَجُوزُ لِاحْتِمَالِ الرِّبَا، وَقَبْلَ یَجُوزُ لِأَنَّهُ شِبْهَةُ الشَّبْهَةِ، وَلَوْ کَانَتْ التَّرَکَةُ غَیْرُ الْمَکِیْلِ وَالْمُوزُونِ لَکِنَّهَا أَعْيَانٌ غَیْرُ مَعْلُومٍ قَبْلَ لَا یَجُوزُ لَکُونِهِ بَیْعًا إِذِ الْمَصَالِحُ عَنْهُ عَیْنٌ، وَالْأَصَحُّ أَنَّهُ یَجُوزُ لِأَنَّهُ لَا تَقْضِیْ إِلَى الْمَنَازَعَةِ لِقَبَاحِ الْمَصَالِحِ عَنْهُ فِی یَدِ الْبَقِیَّةِ وَمِنَ الْوَرِثَةِ، وَإِنْ کَانَ عَلَى الْمِیَّتِ دَیْنٌ مُسْتَعْرِقٌ لَا یَجُوزُ الصَّلَاحُ وَلَا الْقِسْمَةُ، لِأَنَّ التَّرَکَةَ لَمْ یَتَمَلَّکْهَا الْوَارِثُ، وَإِنْ لَمْ یُکُنْ مُسْتَعْرِقًا لَا یَنْبَغِیْ أَنْ یُصَالِحُوا مَا لَمْ یَقْضُوا دَیْنَهُ لِتَقَدُّمِ حَاجَةِ الْمِیَّتِ، وَلَوْ فَعَلُوا قَالُوا یَجُوزُ، وَذَكَرَ الْکَرُخِیُّ فِی الْقِسْمَةِ أَنَّهَا لَا تَجُوزُ اسْتِحْسَانًا وَتَجُوزُ قِیَاسًا.

ترجمہ: اور اگر ترکہ میں دین نہ ہو اور ترکہ کے اعیان معلوم نہ ہوں اور مکلی یا موزونی چیز پر صلح ہوئی ہو تو ایک قول یہ ہے کہ صلح جائز نہیں ہے، کیوں کہ ربوا کا احتمال ہے اور دوسرا قول یہ ہے کہ جائز ہے، اس لیے کہ یہ شہبہ الشہبہ ہے، اور اگر ترکہ مکلی اور موزونی چیز کے علاوہ ہو لیکن وہ اعیان غیر معلومہ ہو تو ایک قول یہ ہے کہ جائز نہیں ہے، اس لیے کہ صلح بیع ہے۔ کیوں کہ مصالح عنہ عین ہے، لیکن اصح یہ ہے کہ صلح جائز ہے، کیوں کہ عین کی جہالت مفضی الی النزاع نہیں ہے، اس لیے کہ مصالح عنہ بقیہ وراثت کے قبضے میں موجود ہے۔ اور اگر میت میں دین مستغرق ہو تو نہ تو صلح جائز ہے اور نہ ہی تقسیم جائز ہے، کیوں کہ ابھی ترکہ وارث کی ملکیت میں نہیں آیا ہے اور اگر میت پر لازم شدہ دین محیط نہ ہو تو میت کا قرض اداء کرنے سے پہلے صلح کرنا مناسب نہیں ہے، اس لیے کہ میت کی حاجت مقدم ہے۔ اور اگر وراثت نے ادائے دین سے پہلے صلح کر لیا تو مشائخ فرماتے ہیں کہ صلح جائز ہے، لیکن امام کرخی فرماتے ہیں کہ استحساناً (صلح اگرچہ جائز ہے مگر) بٹوارہ جائز نہیں ہے اور قیاساً جائز ہے۔

اللغات:

﴿اعیان﴾ متعین اشیاء، واحد: عین۔ ﴿لاتفضی﴾ نہیں پہنچاتا۔ ﴿مستغرق﴾ گھیرے ہوئے۔

غیر معین ترکہ پر مصالحت:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر مورث اور میت کے ترکہ میں دین کی شکل میں مال نہ ہو لیکن ترکہ کی چیزیں معلوم نہ ہوں اور کوئی وارث اپنے حصہ کے عوض مکملی یا موزونی چیز پر صلح کرتا ہے تو اس سلسلے میں حضرات مشائخ کے دو قول ہیں (۱) پہلا قول جو امام ظہیر الدین مرغینانی کا ہے یہ ہے کہ مصالحت جائز نہیں ہے، کیوں کہ ترکہ کی چیزیں معلوم نہیں ہیں اور ہو سکتا ہے ترکہ میں بھی مکملی اور موزونی چیز موجود ہو اور اس اعتبار سے ہم جنس کے عوض جنس پر مصالحت ہوئی اور اس میں کمی بنتی ہو جو سود ہے، لہذا احتمال سود سے بچتے ہوئے یہاں صلح درست نہیں ہے۔

(۲) دوسرا قول جو امام ابو جعفر ہندوانی کا ہے یہ ہے کہ صورت مسئلہ میں صلح جائز ہے، کیوں کہ یہاں شبہۃ الشبہہ کی وجہ سے ربوا کا احتمال ہے اور شریعت میں شبہۃ متعبر ہے لیکن شبہۃ الشبہہ کا کوئی اعتبار نہیں ہے، یہاں شبہۃ الشبہہ اس طور پر ہے کہ ہو سکتا ہے ترکہ میں مکملی اور موزونی چیز نہ ہو یا اگر ہو تو اس وارث کا حصہ بدل صلح سے کم ہو اور دونوں صورتوں میں صلح درست ہے، لہذا جب جواز کے دو پہلو ہیں اور عدم جواز کا صرف احتمال ہے تو جواز والا پہلو غالب اور رائج ہوگا۔ قاضی خان میں اسی کو اصح قرار دیا گیا ہے۔ (بنایہ: ۵۱/۹)

ولو كانت التركة الخ مسئلہ یہ ہے کہ اگر ترکہ میں مکملی اور موزونی چیز نہ ہو لیکن وہ غیر معلوم اعیان پر مشتمل ہو اور پھر کوئی وارث مکملی یا موزونی چیز کے عوض صلح کرتا ہے تو ایک قول کے مطابق یہ صلح درست نہیں ہے اس لیے کہ صلح بیع ہے حالانکہ مصالح عنہ مجہول ہے، لہذا جس طرح بیع کی جہالت مفسد بیع ہے اسی طرح مصالح عنہ کی جہالت مفسد صلح ہے۔ لیکن اس سلسلے میں اصح اور معتد قول یہ ہے کہ صلح جائز ہے، کیوں کہ اگرچہ مصالح عنہ مجہول ہے، لیکن وہ دیگر ورثاء کے قبضے میں موجود ہے اور اس کی جہالت مفضی الی المنازعة نہیں ہے، اس لیے مانع صلح بھی نہیں ہوگی، کیوں کہ مفضی الی المنازعة جہالت ہی مانع عقد ہوتی ہے۔

وان كان الخ فرماتے ہیں کہ اگر میت پر اتنا قرض ہو جو اس کے پورے ترکہ کو گھیرے ہوئے ہو تو کسی بھی وارث کے لیے نہ تو مصالحت اور تخارج کرنا جائز ہے اور نہ ہی بوارہ کرنا درست ہے، کیوں کہ دین محیط کی وجہ سے ترکہ میں ورثاء کی ملکیت ثابت نہیں ہو سکتی اور ملکیت کے بغیر تقسیم اور صلح جائز نہیں ہو سکتی، اسی طرح اگر میت پر دین تو ہو لیکن محیط اور مستغرق نہ ہو تو بھی میت کا دین ادا کرنے سے پہلے صلح کرنا اچھا نہیں ہے، کیوں کہ دین میت پر لازم شدہ حق ہے اور اس کی ادائیگی ضروری ہے لہذا بہتر یہی ہے کہ پہلے میت کا دین ادا کر کے اسے بری الذمہ کر دیا جائے پھر مصالحت وغیرہ کی طرف رجوع کیا جائے تاہم اگر یہ دین ادا کرنے سے پہلے بھی مصالحت کر لی گئی تو وہ صحیح اور جائز ہوگی، کیوں کہ دین قلیل مانع ارث و مصالحت نہیں ہوتا نیز عموماً ترکہ میں تھوڑا بہت دین تو ہوتا ہی ہے۔ یہ معاملہ تو مصالحت کا تھا اور تقسیم اور بوارہ کے سلسلے میں امام کرنی رحمہ اللہ کی رائے یہی ہے کہ ادائیگی دین سے پہلے استحساناً بوارہ جائز نہیں ہے جب کہ قیاساً جائز ہے۔ واللہ اعلم وعلمہ اتم

کِتَابُ الْمَضَارِبَةِ

یہ کتاب احکام مضاربت کے بیان میں ہے

کتاب الصلح کے بعد کتاب المضاربت کو بیان کرنے کی وجہ یہ ہے کہ صلح اور مضاربت دونوں میں نفع کا حصول مقصود ہوتا ہے مگر چونکہ صلح مضاربت کے مقابلے میں کثیر الوقوع اور اہم ہے، اس لیے صلح کو مضاربت سے پہلے بیان کیا گیا ہے۔
مضاربت بروزن مفاعلتہ کے لغوی معنی ہیں زمین میں چلنا، سیر کرنا، سفر کرنا۔ قرآن کریم میں ہے:

﴿وَأَخْرَوْنَ يَضْرِبُونَ فِي الْأَرْضِ﴾

مضاربت کے شرعی معنی ہیں ہو عقد الشریکۃ بمال من أحد الجانبین والعمل من الجانب الآخر یعنی مضاربت اس عقد شریکت کا نام ہے جس میں ایک شریک کا مال ہو اور دوسرا شریک کام کرنے والا ہو۔

الْمُضَارِبَةُ مُشْتَقَّةٌ مِنَ الضَّرْبِ فِي الْأَرْضِ، سُمِّيَ بِهِ لِأَنَّ الْمُضَارِبَ يَسْتَحَقُّ الرَّبْحَ بِسَعْيِهِ وَعَمَلِهِ، وَهِيَ مَشْرُوعَةٌ لِلْحَاجَةِ إِلَيْهَا فَإِنَّ النَّاسَ بَيْنَ غِنًى بِالْمَالِ غَنًى عَنِ التَّصَرُّفِ فِيهِ وَبَيْنَ مُهْتَدٍ فِي التَّصَرُّفِ صَفْرُ الْبَيْدِ عَنْهُ فَمَسَّتِ الْحَاجَةُ إِلَى شَرْعِ هَذَا النَّوعِ مِنَ التَّصَرُّفِ لِيَنْتَظِمَ مَصْلِحَةُ الْغَنِيِّ وَالذَّكِيِّ وَالْفَقِيرِ وَالْغَنِيِّ، وَبَعَثَ ۱ النَّبِيُّ ﷺ وَالنَّاسُ يَبَاشِرُونَهُ فَقَرَّرَهُمْ عَلَيْهِ وَتَعَامَلَتْ بِهِ الصَّحَابَةُ. ثُمَّ الْمَدْفُوعُ إِلَى الْمُضَارِبِ أَمَانَةٌ فِي يَدِهِ، لِأَنَّهُ قَبْضُهُ بِأَمْرِ مَالِكِهِ لَا عَلَى وَجْهِ الْبَدَلِ وَالْوَثِيقَةِ، وَهُوَ وَكِيلٌ فِيهِ لِأَنَّهُ يَتَصَرَّفُ فِيهِ بِأَمْرِ مَالِكِهِ وَإِذَا رِبْحٌ فَهُوَ شَرِيكَ فِيهِ لِتَمَلُّكِهِ جُزْءٌ مِنَ الْمَالِ بِعَمَلِهِ، فَإِذَا فَسَدَتْ ظَهَرَتِ الْإِجَارَةُ حَتَّى اسْتَوْجَبَ الْعَامِلُ أَجْرَ مِثْلِهِ وَإِذَا خَالَفَ كَانَ غَاصِبًا لَوْ جُودَ التَّعَدِّيُّ مِنْهُ عَلَى مَالٍ غَيْرِهِ.

ترجمہ: مضاربت ضرب سے مشتق ہے جس کے معنی ہیں زمین میں چلنا اور اس عقد کو مضاربت اس لیے کہتے ہیں کیوں کہ

مضاربہ اپنی جدوجہد سے نفع کا مستحق ہوتا ہے اور مضاربہ شروع ہے، کیوں کہ اس کی ضرورت متحقق ہے اس لیے کہ لوگوں میں کچھ حضرات مال کے اعتبار سے غنی ہوتے ہیں، لیکن اس میں تصرف کے حوالے سے غنی ہوتے ہیں اور کچھ لوگوں میں تصرف کی صلاحیت ہوتی ہے لیکن وہ مال سے تہی دست ہوتے ہیں، لہذا اس طرح کے تصرف کی ضرورت ہے تاکہ غنی، ہوشیار، فقیر اور مالدار کی مصلحتیں اور ضرورتیں پوری ہو جائیں۔

(جواز مضاربہ کی سب سے بین دلیل یہ ہے کہ) حضرت نبی اکرم ﷺ کو رسالت و نبوت سے سرفراز کیا گیا اور لوگ عقد مضاربہ کر رہے تھے چنانچہ آپ ﷺ نے انھیں اس پر باقی رکھا اور حضرات صحابہ کرام رضی اللہ عنہم اجمعین نے بھی عقد مضاربہ کیا ہے (اس لیے ان حوالوں سے مضاربہ درست اور جائز ہے)۔

پھر مضاربہ کو دیا جانے والا مال اس کے قبضے میں امانت ہوتا ہے، کیوں کہ مالک مال کے حکم سے اس پر مضاربہ قبضہ کرتا ہے، بدل اور وثیقہ (رہن) کے طور پر قبضہ نہیں کرتا نیز مضاربہ اس مال میں (رب المال کا) وکیل ہوتا ہے، اس لیے کہ وہ مالک مال کے حکم سے (اس کی منشا کے مطابق) تصرف کرتا ہے اور جب مال میں نفع ہوگا تو مضاربہ اس نفع میں شریک ہوگا، کیوں کہ وہ اپنے عمل کی وجہ سے مال کے جزء کا مالک ہوتا ہے۔ اور اگر مضاربہ فاسد ہو جائے تو وہ اجارہ بن جائے گا حتیٰ کہ مضاربہ اجرت مثلی کا مستحق ہوگا۔ اور اگر مضاربہ رب المال کے حکم کے خلاف کام کرے تو وہ غاصب ہوگا، کیوں کہ دوسرے کے مال پر اس کی طرف سے تعدی پائی گئی ہے۔

اللغات:

﴿ضرب﴾ چلنا پھرنا۔ ﴿ربح﴾ منافع۔ ﴿سعی﴾ کوشش۔ ﴿غبی﴾ لاعلم، سادہ۔ ﴿مہنت﴾ واقف، آگاہ۔ ﴿صفر﴾ خال۔ ﴿وثیقہ﴾ معاہدہ۔

تخریج:

① اخرجہ مالک فی الموطأ کتاب القراض باب ما جاء فی القراض والبیہقی فی السنن الکبریٰ (۱۱۶۰۵)۔

”مضاربہ“ لغوی معنی اور عقلی دلائل:

عبارت میں مضاربہ کے لغوی معنی بیان کئے گئے ہیں اور اس کی مشروعیت کی حاجت و ضرورت کو واضح کیا گیا ہے جو ترجمے سے ظاہر و باہر ہے، البتہ یہ ذہن میں رہے کہ اگر کسی وجہ سے مضاربہ فاسد ہو جائے تو عقد مضاربہ عقد اجارہ میں تبدیل ہو جائے گا، کیوں کہ ظاہر ایہ اجارہ ہی ہے کہ ایک شخص مالک کے پیسے سے اس کے لیے تجارت وغیرہ کر رہا ہے اور مالک اسے مختار اور مزدوری دے رہا ہے۔

قَالَ الْمُضَارَبَةُ عَقْدٌ يَقَعُ عَلَى الشَّرَكَةِ بِمَالٍ مِنْ أَحَدِ الْجَانِبَيْنِ وَمُرَادُهُ الشَّرَكَةُ فِي الرِّبْحِ وَهُوَ يَسْتَحِقُّ بِالْمَالِ مِنْ أَحَدِ الْجَانِبَيْنِ وَالْعَمَلُ مِنَ الْجَانِبِ الْآخَرِ، وَلَا مُضَارَبَةَ بِدُونِهَا، أَلَا تَرَى أَنَّ الرِّبْحَ لَوْ شَرَطَ كَلَّهُ

لِرَبِّ الْمَالِ كَانَ بِضَاعَةً، وَلَوْ شَرِطَ جَمِيعُهُ لِّلْمُضَارِبِ كَانَ قَرْضًا. قَالَ وَلَا تَصِحُّ إِلَّا بِالْمَالِ الَّذِي تَصِحُّ بِهِ الشَّرْكَةُ وَقَدْ تَقَدَّمَ بَيَانُهُ مِنْ قَبْلُ، وَلَوْ دَفَعَ إِلَيْهِ عَرْضًا وَقَالَ بَعُهُ وَاعْمَلْ مُضَارَبَةً فِي ثَمَنِهِ جَازٍ لِأَنَّهُ يُقْبَلُ الْإِضَافَةُ مِنْ حَيْثُ أَنَّهُ تَوْكِيلٌ وَإِجَارَةٌ فَلَا مَانَعَ مِنَ الصَّحَابَةِ وَكَذَا إِذَا قَالَ لَهُ اقْبِضْ مَالِي عَلَى فُلَانٍ وَاعْمَلْ بِهِ مُضَارَبَةً جَازٍ لِمَا قُلْنَا، بِخِلَافِ مَا إِذَا قَالَ اعْمَلْ بِالَّذِينَ الَّذِي فِي ذِمَّتِكَ حَيْثُ لَا يَصِحُّ الْمُضَارَبَةُ، لِأَنَّ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ لَا يَصِحُّ هَذَا التَّوْكِيلُ عَلَى مَا مَرَّ فِي الْبُيُوعِ وَعِنْدَهُمَا يَصِحُّ لَكِنْ يَقَعُ الْمِلْكُ فِي الْمُشْتَرَى لِلْأَمْرِ فَتَصِيرُ مُضَارَبَةً بِالْعَرَضِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ عقد مضاربہ شرکت پر منعقد ہوتا ہے جس میں ایک کی طرف سے مال ہوتا ہے (اور شرکت سے نفع کی شرکت مراد ہے) اور نفع کا استحقاق ایک کی طرف سے مال اور دوسرے کی جانب سے کام کے ذریعے متحقق ہوتا ہے اور شرکت کے بغیر مضاربہ متحقق نہیں ہوتا۔ کیا دیکھتا نہیں کہ اگر رب المال کے لیے پورے نفع کی شرط لگا دی گئی تو یہ بضاعت ہو جائے گی اور اگر مضارب کے لیے پورے نفع کی شرط لگا دی جائے تو یہ قرض ہو جائے گا۔

فرماتے ہیں کہ مضاربہ اسی مال سے صحیح ہوتا ہے جس سے شرکت صحیح ہوتی ہے اور ما قبل میں اس مال کا بیان آچکا ہے۔ اور اگر رب المال نے کسی کو سامان دے کر کہا اسے فروخت کر کے اس کے ثمن سے عقد مضاربہ کر دو تو جائز ہے، کیوں کہ یہ قول اضافت کو قبول کر رہا ہے اس اعتبار سے کہ یہ وکیل بنانا اور اجارہ پر دینا ہے، لہذا اس کی صحت سے کوئی چیز مانع نہیں ہوگی۔ ایسے ہی اگر رب المال نے کسی سے کہا میرا جو مال فلاں کے ذمہ ہے اسے لے کر مضاربہ کر دو تو جائز ہے اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں۔

برخلاف اس صورت کے جب رب المال نے کسی سے کہا کہ میرا جو قرضہ تمہارے ذمے ہے اس سے مضاربہ کر دو تو مضاربہ صحیح نہیں ہوگی، کیوں کہ امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں یہ توکیل صحیح نہیں ہے جیسا کہ بیوع میں یہ مسئلہ گذر چکا ہے۔ اور حضرات صاحبین رحمہم اللہ کے یہاں توکیل تو صحیح ہوگی لیکن خریدی ہوئی چیز میں آمر کے لیے ملکیت ثابت ہوگی اور یہ سامان کے عوض مضاربہ ہوگی۔

اللغات:

﴿ربح﴾ منافع۔ ﴿مراد﴾ مقصود۔ ﴿بضاعة﴾ تجارت۔ ﴿بعہ﴾ اس کو بیچ دو۔ ﴿توکیل﴾ وکیل بنانا۔

مضاربہ کی اصطلاحی تعریف اور شرائط صحت:

عبارت میں دو مسئلے بیان کئے گئے ہیں اور ان میں سے پہلے مسئلے میں عقد مضاربہ کی اصطلاحی تعریف کی وضاحت ہے یعنی مضاربہ میں ایک شخص روپیہ لگاتا ہے اور دوسرا کام کرتا ہے اور حاصل ہونے والا نفع دونوں میں مشترک ہوتا ہے جو ان کی شرط کے مطابق ان میں تقسیم ہوتا ہے۔ عقد مضاربہ میں شرکت فی الرنح ضروری ہے یہی وجہ ہے کہ کسی ایک فریق کے لیے پورا نفع لینے کی شرط لگانا مطلق مضاربہ ہے۔

(۲) دوسرا مسئلہ یہ ہے کہ صحت مضاربت کے لیے رأس المال کا دراہم و دنانیر میں سے ہونا ضروری ہے خواہ رأس المال فوری طور پر دراہم و دنانیر میں سے ہو یا اس میں کچھ تغیر کے بعد وہ دراہم و دنانیر بنے مثلاً رب المال کسی کو سامان دے اور یہ کہہ دے کہ اسے فروخت کر کے اس کے ثمن میں عقد مضاربت کرو تو یہ مضاربت کے لیے وکیل بنانے جیسی صورت ہوگی اور عقد مضاربت کو فروخت کی سامان کی طرف مضاف کرنا ہوگا اور یہ چیز جواز عقد سے مانع نہیں ہے، کیوں کہ عقد مضاربت اضافت کو قبول کرتا ہے۔ اسی لیے اگر کوئی یہ کہے کہ فلاں شخص کے ذمے میرا جو مال ہے اس پر قبضہ کر کے اس سے مضاربت کرو تو یہ صورت بھی درست ہے، کیوں کہ اس میں بھی مضاربت کو مابعد القبض کی طرف مضاف کیا گیا ہے۔

اس کے برخلاف اگر زید پر بکر کی کچھ رقم قرض ہو اور بکر زید سے کہے کہ میرا جو تم پر قرض ہے اس کے عوض یا اس رقم سے مضاربت کرو تو یہ صورت جائز نہیں ہے اور اس صورت میں مضاربت صحیح نہیں ہوگی، کیوں کہ اضافت اور حوالے ولی مضاربت توکیل کے حوالے سے درست ہوتی ہے جب کہ امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں صورت مسئلہ میں توکیل ہی صحیح نہیں ہے اس لیے مضاربت بھی صحیح نہیں ہوگی۔ اور حضرات صاحبین رحمہم اللہ کے یہاں توکیل اگرچہ درست ہے لیکن اس سے جو ملکیت ثابت ہوگی وہ آمر اور رب المال کے حق میں ثابت ہوگی اور یہ مضاربت بالعرض ہوگی اور مضاربت بالعرض فاسد ہے، کیوں کہ رأس المال کا دراہم یا دنانیر میں سے ہونا صحت مضاربت کے لیے شرط ہے۔

قَالَ وَمَنْ شَرَطَهَا أَنْ يَكُونَ الرَّبْحُ بَيْنَهُمَا مُشَاعًا لَا يَسْتَحِقُّ أَحَدُهُمَا دَرَاهِمَ مُسَمَّاءَ مِنَ الرَّبْحِ، لِأَنَّ شَرْطَ ذَلِكَ يَقْطَعُ الشَّرْكَهَ بَيْنَهُمَا وَلَا بُدَّ مِنْهَا كَمَا فِي عَقْدِ الشَّرْكَهَ، قَالَ فَإِنْ شَرَطَ زِيَادَةَ عَشْرَةٍ فَلَهُ أَجْرٌ مِثْلُهُ لِفَسَادِهِ فَلَعَلَّهُ لَا يَرْبِحُ إِلَّا هَذَا الْقَدْرَ فَيَقْطَعُ الشَّرْكَهَ فِي الرَّبْحِ، وَهَذَا لِأَنَّهُ ابْتِغَى عَنْ مَنَافِعِهِ عَوَضًا وَلَمْ يَنْبَلْ لِفَسَادِهِ، وَالرَّابِحُ لِرَبِّ الْمَالِ لِأَنَّهُ نَمَاءٌ مِلْكِهِ، وَهَذَا هُوَ الْحُكْمُ فِي كُلِّ مَوْضِعٍ لَمْ يَصِحَّ الْمَضَارَبَةُ، وَلَا يَجَاوِزُ الْأَجْرَ بِالْقَدْرِ الْمَشْرُوطِ عِنْدَ أَبِي يُوسُفَ رحمہ اللہ خِلَافًا لِمُحَمَّدٍ رحمہ اللہ كَمَا بَيَّنَّا فِي الشَّرْكَهَ، وَيَجِبُ الْأَجْرُ وَإِنْ لَمْ يَرْبِحْ فِي رِوَايَةِ الْأَصْلِ لِأَنَّ أَجْرَ الْأَجِيرِ يَجِبُ بِتَسْلِيمِ الْمَنَافِعِ أَوْ الْعَمَلِ وَقَدْ وَجَدَ، وَعِنْدَ أَبِي يُوسُفَ أَنَّهُ لَا يَجِبُ اعْتِبَارًا بِالْمَضَارِبَةِ الصَّحِيحَةِ مَعَ أَنَّهَا فَوْقَهَا، وَالْمَالُ فِي الْمَضَارِبَةِ الْفَاسِدَةِ غَيْرُ مُضْمُونٍ بِالْهَلَاكِ اعْتِبَارًا بِالصَّحِيحَةِ، وَلِأَنَّهُ عَيْنٌ مُسْتَأْجَرَةٌ فِي يَدِهِ، وَكُلُّ شَرْطٍ يُوجِبُ جَهَالَةً فِي الرَّبْحِ يَفْسِدُهُ لِاخْتِلَالِ مَقْصُودِهِ، وَغَيْرُ ذَلِكَ مِنَ الشُّرُوطِ الْفَاسِدَةِ لَا يَفْسِدُهَا وَيَبْطُلُ الشَّرْطُ كَاشْتِرَاطِ الْوَضِيعَةِ عَلَى الْمَضَارِبِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ مضاربت کی شرط میں سے یہ بھی ہے کہ نفع دونوں کے مابین مشترک ہو اور ان میں سے کوئی فریق نفع

سے متعین درابم کا مستحق نہ ہو کیوں کہ یہ شرط ان کے مابین قاطع شرکت ہے حالاں کہ شرکت ضروری ہے جیسے عقد شرکت میں شرکت ضروری ہے۔

فرماتے ہیں کہ اگر کسی کے لیے (سو میں سے) دس درابم لینے کی شرط لگادی گئی تو عامل کو اجرت مثلی ملے گی اس لیے کہ عقد مضاربہ فاسد ہو گیا ہے اور ہو سکتا ہے کہ صرف اسی مقدار میں نفع نکلے اور شرکت فی الربح منقطع ہو جائے۔ اور اجرت مثلی کا وجوب اس وجہ سے ہوگا کہ مضارب نے اپنے نفع کا بدلہ لینا چاہا حالاں کہ فساد عقد کی وجہ سے وہ بدلہ نہیں پاسکا اور پورا نفع رب المال کا ہوگا، کیوں کہ یہ اسی کے ملک کی بڑھوتری ہے۔ یہی حکم ہر اس جگہ جاری ہوگا جہاں مضاربہ صحیح نہیں ہوگی۔ اور امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں اجرت مثلی مشروط کردہ مقدار سے نہیں بڑھے گی، لیکن امام محمد رحمہ اللہ کا اختلاف ہے جیسا کہ شرکت کے تحت ہم نے اسے بیان کر دیا ہے۔

اور (مضاربہ فاسدہ میں) اجرت واجب ہوگی اگرچہ مضارب نے نفع نہ کمایا ہو یہ مبسوط کی روایت ہے، کیوں کہ منافع یا عمل کی پردگی سے مزدور کی اجرت ثابت ہوتی ہے اور یہاں عمل پایا گیا ہے۔ امام ابو یوسف رحمہ اللہ سے مروی ہے کہ مضاربہ صحیحہ پر قیاس کرتے ہوئے اجرت نہیں ثابت ہوگی جب کہ مضاربہ صحیحہ مضاربہ فاسدہ سے فائق ہے۔ اور مضاربہ صحیحہ پر قیاس کرتے ہوئے مضاربہ فاسدہ میں ہلاکت کی وجہ سے مال کا ضمان نہیں ہوتا اور اس لیے کہ مضارب کے قبضے میں جو مال ہوتا ہے وہ بطور امانت ہوتا ہے۔ اور ہر وہ شرط جو جہالت فی الربح کا سبب بنے وہ عقد مضاربہ کو فاسد کر دیتی ہے، کیوں کہ اس سے نفع کا مقصود مختلف ہو جاتا ہے اور اس کے علاوہ شروط فاسدہ سے عقد مضاربہ فاسد نہیں ہوتا بلکہ شرط ہی فاسد ہو جاتی ہے جیسے مضارب کے لیے نقصان کی شرط لگانا۔

اللغات:

﴿مشاع﴾ پھیلا ہوا، مشترک۔ ﴿مسماء﴾ متعین، مقررہ، مذکور۔ ﴿یقطع﴾ کاٹ دے گی۔ ﴿ابتغی﴾ طلب کیا ہے۔ ﴿لم ینل﴾ حاصل نہیں کر سکا۔ ﴿مستاجرہ﴾ کرائے پر لی گئی چیز۔ ﴿وضیعة﴾ نقصان، گھانا۔

مضاربہ کی شرائط صحت:

عبارت میں دو مسئلے بیان کیے گئے ہیں:

(۱) پہلا مسئلہ یہ ہے کہ عقد مضاربہ کی صحت کے لیے ضروری ہے کہ اس سے حاصل ہونے والا نفع رب المال اور مضارب کے مابین مشترک ہو اور کسی ایک کے لیے نفع میں سے مخصوص رقم اور متعین مقدار لینے کی شرط لگانا درست نہیں ہے۔ کیوں کہ یہ شرط مفسدہ شرکت ہے حالاں کہ صحت مضاربہ کے لیے شرکت ضروری ہے۔

(۲) دوسرا مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے مثلاً مضارب نے اپنے لیے نفع میں سے دس فی صد کی شرط لگالی تو اس شرط سے عقد فاسد ہو جائے گا اور مضارب کو اس کے کام کی اجرت مثلی ملے گی، کیوں کہ ہو سکتا ہے کہ صرف اسی مقدار میں نفع نکلے اور اس کے علاوہ نفع ہی نہ ہو، لہذا یہ شرط مبطل عقد ہوگی اور جو بھی نفع ہوگا وہ رب المال کو ملے گا، کیوں کہ وہ رب المال ہی کے مال کا نفع ہے، البتہ جب مضارب کو اجرت مثلی ملے گی تو اس بات کو ذہن میں رکھا جائے گا کہ اسے ملنے والی اجرت مشروط کردہ مقدار سے زائد نہ ہونے پائے

مثلاً اجرت مثلی ایک ہزار درہم ہو اور طے شدہ مقدار آٹھ سو درہم ہوں تو اسے آٹھ ہی سو درہم ملیں گے یہ حکم امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں ہے۔ امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں اجرت مثلی ہر حال میں طے کی خواہ وہ طے شدہ مقدار سے زائد ہی کیوں نہ ہو وہ قالت الأئمة الثلاثة۔ (بنایہ)

و یجب الأجر الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ امام محمد رحمہ اللہ نے مبسوط میں لکھا ہے کہ عقد مضاربت میں خواہ نفع طے یا نہ طے بہر صورت اسے اجرت مثلی طے کی، کیوں کہ اجرت مثلی ملنے کا دار و مدار منافع یا کام سپرد کرنے پر ہے اور چونکہ مضارب کی طرف سے عمل موجود ہے اس لیے وہ مستحق اجرت ہوگا۔ امام ابو یوسف رحمہ اللہ سے مروی ہے کہ جیسے مضاربت صحیحہ میں نفع نہ ملنے کی صورت میں اجرت واجب ہوتی اسی طرح مضاربت فاسدہ میں بھی نفع نہ ملنے کی صورت میں مضارب کو اجرت نہیں ملے گی اور جب مضاربت صحیحہ میں عدم ربح کی صورت میں مضارب مستحق اجر نہیں ہے تو ظاہر ہے کہ مضاربت فاسدہ میں بدرجہ اولیٰ وہ مستحق اجر نہیں ہوگا، کیوں کہ مضاربت صحیحہ مضاربت فاسدہ سے فائق اور برتر ہے۔

والمال فی الخ فرماتے ہیں کہ جس طرح مضاربت صحیحہ میں اگر مضارب کی تعدی کے بغیر مال ہلاک ہو جائے تو مضارب پر اس کا ضمان نہیں ہوتا اسی طرح مضاربت فاسدہ میں بھی مال کی ہلاکت مضمون نہیں ہوتی نیز مضاربت کا مال مال امانت ہوتا ہے اور امانت کی ہلاکت مضمون نہیں ہوتی۔

وکل شرط الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ ہر وہ شرط جس سے نفع میں جہالت پیدا ہو وہ عقد مضاربت کو فاسد کر دے گی مثلاً اس شرط کے ساتھ کسی نے عقد مضاربت کیا کہ مضارب رب المال کو ایک سال تک کھیتی کرنے کے لیے اپنی زمین دیدے یا ایک سال تک رہنے کے لیے مضارب رب المال کو اپنا گھر دیدے تو اس جیسی شرط سے عقد فاسد ہو جائے گا کیوں کہ ایسا کرنے سے نفع عمل اور گھریا زمین دونوں کی اجرت ہوگا اور عمل کی اجرت والا حصہ مجہول ہوگا اور یہ جہالت فی الربح ہوگی حالاں کہ جہالت فی الربح مانع عقد ہے، اس لیے اس طرح کی شرط لگانا باطل اور مبطل ہے۔ اور اس کے علاوہ دیگر فاسد شرطوں سے صحت عقد پر کوئی آنچ نہیں آئے گی بلکہ عقد صحیح ہو جائے گا اور شرط فاسد ہو جائے گی۔ جیسے اگر مضارب اور رب المال میں یہ طے ہوا کہ نفع میں ہم دونوں شریک ہوں گے البتہ نقصان تمہارے پر ہوگا اور اس میں میری شرکت نہیں ہوگی تو یہ شرط مقتضائے عقد کے خلاف ہے اس لیے باطل ہوگی، البتہ عقد صحیح ہوگا۔ یہ گویا وغیر ذلک من الشروط الخ کی وضاحت ہے۔

قَالَ وَلَا بُدَّ أَنْ يَكُونَ الْمَالُ مُسْلِمًا إِلَى الْمُضَارِبِ وَلَا يَدَّ لِرَبِّ الْمَالِ فِيهِ، لِأَنَّ الْمَالَ أَمَانَةٌ فِي يَدِهِ فَلَا بُدَّ مِنَ التَّسْلِيمِ إِلَيْهِ، وَهَذَا بِخِلَافِ الشَّرَكَةِ، لِأَنَّ الْمَالَ فِي الْمُضَارَبَةِ مِنْ أَحَدِ الْجَانِبَيْنِ وَالْعَمَلُ مِنَ الْجَانِبِ الْآخَرِ فَلَا بُدَّ مِنْ أَنْ يُخْلَصَ الْمَالُ لِلْعَامِلِ لِيَتِمَّكَنَ مِنَ التَّصَرُّفِ فِيهِ، أَمَّا الْعَمَلُ فِي الشَّرَكَةِ مِنَ الْجَانِبَيْنِ فَلَوْ شَرِطَ خُلُوصُ الْيَدِ لِأَحَدِهِمَا لَمْ يَنْعَقِدِ الشَّرَكَةُ، وَشَرُطُ الْعَمَلِ عَلَى رَبِّ الْمَالِ مُفْسِدٌ لِلْعَقْدِ لِأَنَّهُ يَمْنَعُ خُلُوصَ يَدِ الْمُضَارِبِ فَلَا يَتِمَّكَنُ مِنَ التَّصَرُّفِ فَلَا يَتَحَقَّقُ الْمَقْصُودُ سِوَاءَ كَانَ الْمَالُ عَاقِدًا أَوْ غَيْرَ عَاقِدٍ كَالصَّغِيرِ،

لَاَنَّ يَدَ الْمَالِكِ ثَابِتٌ لَهُ وَبَقَاءُ يَدِهِ يَمْنَعُ التَّسْلِيمَ إِلَى الْمُضَارِبِ، وَكَذَا أَحَدُ الْمُتَفَاوِضِينَ وَ أَحَدُ شَرِيكِي الْعَنَانِ إِذَا دَفَعَ الْمَالَ مُضَارَبَةً وَشَرَطَ عَمَلَ صَاحِبِهِ لِقِيَامِ الْمَلِكِ لَهُ وَإِنْ لَمْ يَكُنْ عَاقِدًا، وَاشْتَرَا طُ الْعَمَلِ عَلَى الْعَاقِدِ مَعَ الْمُضَارِبِ وَهُوَ غَيْرُ مَالِكٍ يَفْسِدُهُ، إِنْ لَمْ يَكُنْ مِنْ أَهْلِ الْمُضَارَبَةِ فِيهِ كَالْمَآذُونِ، بِخِلَافِ الْآبِ وَالْوَصِيِّ لِأَنَّهُمَا مِنْ أَهْلِ أَنْ يَأْخُذَا مَالَ الصَّغِيرِ مُضَارَبَةً بَأَنْفُسِهِمَا فَكَذَا اشْتَرَا طُهُ عَلَيْهِمَا بِجُزْءٍ مِنَ الْمَالِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ (عقد مضاربہ کے لیے) مال کا مضارب کے حوالے کیا جانا ضروری ہے اور رب المال کا اس میں کوئی اختیار نہ ہو، کیوں کہ مضارب کے قبضہ میں مال امانت ہوتا ہے اس لیے اس کی طرف مال سپرد کرنا ضروری ہے۔ اور یہ حکم عقد شرکت کے مخالف ہے، کیوں کہ مضاربہ میں ایک ہی طرف سے مال ہوتا ہے اور دوسری طرف سے کام ہوتا ہے، لہذا عامل کے لیے مال کا خالص ہونا ضروری ہے تاکہ وہ اس میں تصرف پر قادر ہو سکے جب کہ عقد شرکت میں دونوں طرف سے کام ہوتا ہے، اب اگر شرکت میں کسی ایک شریک کے لیے مال پر قبضہ خالص کر دیا جائے تو شرکت منعقد نہیں ہوگی۔ اور رب المال پر کام کی شرط لگانا مفید عقد ہے، اس لیے کہ یہ شرط مضارب کے لیے اس مال پر قبضہ کرنے سے مانع ہوگی اور وہ تصرف نہیں کر سکے گا اور مقصود (نفع کا حصول) متحقق نہیں ہوگا۔ خواہ مالک عاقد ہو یا عاقد نہ ہو جیسے صغیر بہر صورت حکم یہی ہے، کیوں کہ اس مال پر مالک کا قبضہ ثابت ہوگا اور مالک کے قبضہ کی بقاء مضارب کی طرف تسلیم مال سے مانع ہوگی۔

ایسے ہی اگر عقد مفادضہ کے شریکین میں سے ایک نے یا شرکت عنان کے ایک شریک نے مضاربہ کے طور پر مال دے کر اپنے ساتھی کے لیے کام کرنے کی شرط لگا دی تو بھی عقد فاسد ہو جائے گا، کیوں کہ مال پر صاحب مال کی ملکیت باقی رہتی ہے اگرچہ وہ عاقد نہیں ہوتا۔ اسی طرح اگر مضارب کے ساتھ عاقد کے کام کرنے کی شرط لگائی گئی اور وہ عاقد مالک (صاحب مال) نہ ہو تو یہ شرط بھی عقد کو فاسد کر دے گی بشرطیکہ وہ عاقد اس مال پر مضاربہ کا اہل نہ ہو جیسے عبد مآذون۔ برخلاف باپ اور وصی کے، کیوں کہ انھیں یہ اختیار ہے کہ اپنے لیے صغیر کا مال بطور مضاربہ کے لے لیں تو نفع کے کچھ حصہ کو بھی لینے کی شرط لگانا صحیح ہے۔

اللغات:

﴿مستلم﴾ سونپا ہوا۔ ﴿بد﴾ قبضہ۔ ﴿بخلص﴾ علیحدہ ہو جائے۔ ﴿متفادضین﴾ شرکت مفادضہ کرنے والے۔ ﴿مآذون﴾ وہ غلام جس کو تجارت کی اجازت دی گئی ہو۔

مضاربہ کی شرائط صحت:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ جب دو لوگ مل کر عقد مضاربہ کریں تو اس بات کا خاص خیال رکھیں کہ مال مضاربہ کا مکمل اور مکمل طور پر مضارب کے قبضہ میں ہو اور اس مال سے رب المال کا کوئی بھی حق وابستہ نہ ہو، تاکہ مضارب کے لیے کام کرنے اور مال کو گھما پھرا کر نفع کمانے میں کوئی دشواری اور پریشانی نہ ہو، اسی لیے بہتر یہی ہے کہ رب المال مضارب کو مال دے کر اس مال سے اپنا تعلق ختم

کر لے اور آزادی کے ساتھ مضارب کو لین دین کر دے، کیوں کہ عقد مضاربیت کا یہی اصول ہے کہ ایک کی طرف سے مال ہوتا ہے اور دوسرے کی طرف سے کام، اسی لیے تو مضاربیت میں رب المال کے لیے کام کی شرط لگانا مفید عقد ہے خواہ رب المال عاقد ہو یا عاقد نہ ہو یعنی رب المال کوئی صغیر ہو اور اس کے باپ یا وصی نے اس صغیر کے مال کو مضاربیت کے لیے دیا ہو اور خود صغیر کے کام کرنے کی شرط لگا دی ہو تو یہ شرط مبطل عقد ہوگی اور اس سے عقد مضاربیت فاسد ہو جائے گا اس لیے کہ عاقد نہ ہونے کے باوجود اس مال پر کسی نہ کسی درجے میں صغیر کا قبضہ باقی رہے گا اور قبضہ کی بقاء مضارب کی طرف تسلیم مال سے مانع ہے حالاں کہ صحت مضاربیت کے لیے علی وجہ الکمال مضارب کی طرف مال کی تسلیم ضروری ہے۔

و کذا أحد المتفاوضین الخ فرماتے ہیں کہ اگر مفاوضہ یا شرکت عنان کے ایک شریک نے مضاربت کے لیے مال دیا اور پھر اپنے ساتھی کے لیے کام کرنے کی شرط لگا دی یعنی یہ کہہ دیا کہ مضارب کے ساتھ شرکت مفاوضہ یا عنان کا میرا ساتھی کام کرے گا تو یہ شرط بھی مفسد عقد ہوگی، کیوں کہ اس مال میں اس ساتھی کی بھی ملکیت موجود ہوگی اور اس حوالے سے یہ شرط خود رب المال کے لیے کام کرنے کی شرط کے مترادف ہوگی اور رب المال کے لیے کام کی شرط لگانے سے مضاربت فاسدہ ہو جاتی ہے، لہذا مذکورہ شرط بھی مفسد عقد ہوگی خواہ من علیہ الشرط عاقد ہو یا نہ ہو۔

والشروط العمل الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ زید رب المال ہے بکر مضارب ہے اور خالد رب المال کی طرف سے عاقد ہے۔ اب اگر خالد اور مضارب دونوں کے کام کرنے کی شرط کے ساتھ عقد کیا گیا تو بھی عقد فاسد ہو جائے گا جیسے اگر عبد مازون کسی شخص کو مضارب بت کے لیے اپنا مال دے اور مضارب کے ساتھ خود بھی کام کرنے کی شرط لگا دے تو یہ شرط مفسد عقد ہوگی، کیوں کہ عبد مازون اگرچہ مضارب بت میں دیئے ہوئے مال کا حقیقی مالک نہیں ہے بلکہ اس کا حقیقی مالک اس کا مولیٰ ہے تاہم اس مال پر اس عبد مازون کویدی تصرف حاصل ہے اور یہ چیز مضارب کی طرف تسلیم مال سے مانع ہے، اس لیے یہ عقد فاسد ہے۔ اسی طرح رب المال کی طرف سے جو عاقد ہے وہ اگرچہ مال مضارب بت کا مالک نہیں ہے، لیکن اس مال پر اسے یہ تصرف حاصل ہے اور یہ حصول مضارب کی طرف مال سپردگی سے مانع ہے۔

اس کے برخلاف اگر صغیر کا باپ یا اس کا وصی کسی کو صغیر کا مال مضاربت کرنے کے لیے دیں اور خود کام کرنے کی شرط لگا دیں تو اس سے صحت عقد پر آج نہیں آئے گی، کیوں کہ باپ اور وصی کو جب یہ اختیار ہے کہ خود مضاربت کرنے کے لیے صغیر کا مال لے لیں تو ظاہر ہے کہ انھیں یہ بھی اختیار ہوگا کہ وہ عمل صغیر کی طرف سے عمل میں شریک ہوں اور پھر نفع حاصل کریں۔

قَالَ وَإِذَا صَحَّتِ الْمُضَارَبَةُ مُطْلَقَةً جازَ لِلْمُضَارِبِ أَنْ يَبِيعَ وَيَشْتَرِيَ وَيُؤْكَلَ وَيُسَافِرَ وَيَضَعَ وَيُودَعَ لِإِطْلَاقِ الْعُقْدِ، وَالْمَقْصُودُ مِنْهُ الْإِسْتِرْبَاحُ وَلَا يَتَحَصَّلُ إِلَّا بِالتَّجَارَةِ فَيَنْتَظِمُ الْعُقْدُ صَنُوفَ التَّجَارَةِ وَمَا هُوَ مِنْ صَنِيعِ التُّجَّارِ وَالتَّوَكُّيلِ مِنْ صَنِيعِهِمْ كَذَا الْإِيذَاعُ وَالْإِبْضَاعُ وَالْمُسَافِرَةُ، أَلَا تَرَى أَنَّ لِلْمُودَعَ لَهُ أَنْ يُسَافِرَ فَالْمُضَارِبَ أَوْلَى كَيْفَ وَأَنَّ اللَّفْظَ دَلِيلٌ عَلَيْهِ لِأَنَّهَا مُشْتَقَّةٌ مِنَ الضَّرْبِ فِي الْأَرْضِ وَهُوَ السَّيْرُ، وَعَنْ أَبِي

یُوسُفَ رَحِمَہُ اللہُ عَلَیْہِ اَنَّهُ لَیْسَ لَہُ اَنْ یُسَافِرَ بِہِ لِاَنَّهُ تَعْرِیضٌ عَلَی الْہَلَاکِ مِنْ غَیْرِ ضَرُورَۃٍ، وَاِنْ دَفَعَ فِی غَیْرِ بَلَدِہِ لَہُ اَنْ یُسَافِرَ اِلَی بَلَدِہِ لِاَنَّهُ هُوَ الْمُرَادُ فِی الْغَالِبِ، وَالظَّاهِرُ مَا ذُکِرَ فِی الْکِتَابِ.

ترجمہ: اور جب مطلقاً مضاربت صحیح ہوگئی تو مضارب کے لیے خرید و فروخت کرنا، وکیل بنانا، سفر کرنا البضاع پر مال دینا اور ودیعت پر دینا سب جائز ہے کیوں کہ عقد مطلق ہے اور اس عقد سے نفع حاصل کرنا مقصود ہے اور نفع صرف تجارت سے حاصل ہوگا لہذا عقد جملہ انواع تجارت اور افعال تاجرین کو شامل ہوگا اور وکیل بنانا تاجروں کے اعمال میں سے ایک عمل ہے ایسے ہی ایداع، البضاع اور مسافرت بھی تجارت سے متعلق اعمال ہیں۔ کیا دکھتا نہیں کہ مودع کو مال امانت لے کر سفر کرنے کا اختیار رہتا ہے تو مضاربت کو بدرجہ اولیٰ یہ اختیار ملے گا اور کیوں کہ اسے یہ اختیار نہیں ہوگا جب کہ لفظ مضاربت مسافرت کی دلیل ہے، کیوں کہ وہ ضرب فی الارض سے مشتق ہے جس کے معنی ہیں چلنا، سفر کرنا۔ امام ابو یوسف رحمہ اللہ سے مروی ہے کہ ان سے مال مضاربت لے کر سفر کرنے کا حق نہیں ہے۔ اور انھی امام اعظم رحمہ اللہ کے حوالے سے مروی ہے کہ اگر رب المال نے مضارب کے شہر میں اسے مال دیا ہو تو اسے مال لے کر سفر کرنے کا حق نہیں ہے، کیوں کہ اس میں بلا ضرورت مال کو ہلاکت پر ڈالنا ہے۔ اور مال کو ہلاکت سے بچانا واجب ہے اس لیے بلا ضرورت سفر کی اجازت نہیں دی جائے گی ہاں اگر رب المال نے کسی دوسرے شہر میں اسے مال دیا ہو تو مضارب اپنے شہر مال لیجانے کے لیے سفر کر سکتا ہے تاکہ اپنی منزل پر پہنچ کر اطمینان سے وہ تجارت میں مشغول ہو جائے کیوں کہ عموماً انسان اپنی منزل پر پہنچ کر اپنے شہر ہی میں کاروبار اور تجارت کرنا پسند کرتا ہے، صاحب ہدایہ رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ ظاہری حکم وہی ہے جو کتاب یعنی قدوری میں موجود ہے اور جس میں علی الاطلاق سفر کی اجازت دی گئی ہے خواہ ضرورت ہو یا نہ ہو۔

اللغات:

﴿یوکل﴾ وکیل بنائے۔ ﴿یضیع﴾ تجارت کے لیے پیسے دے۔ ﴿یودع﴾ امانت رکھوائے۔ ﴿استرباح﴾ منافع کمانا۔ ﴿صنیع﴾ کارروائیاں۔ ﴿سیر﴾ چلنا۔ ﴿تعویض﴾ پیش کرنا۔

قَالَ وَلَا یُضَارِبُ إِلَّا اَنْ یَاْذَنَ لَہُ رَبُّ الْمَالِ اَوْ یَقُوْلَ لَہُ اَعْمَلْ بِرَأِیْکَ، لِاَنَّ الشَّیْءَ لَا یَتَضَمَّنُ مِغْلَہُ لِتَسَاوِیْہِمَا فِی الْقُوَّةِ فَلَا یَبْدُ مِنَ التَّنْصِیصِ عَلَیْہِ اَوْ التَّفْوِیضِ الْمَطْلُوقِ اِلَیْہِ وَكَانَ کَالْتَوْکِیْلِ فَاِنْ الْوِکِیْلُ لَا یَمْلِکُ اَنْ یُوْکَلَ غَیْرَہُ فِیْمَا وَکَلَّہُ بِہِ اِلَّا اِذَا قِیْلَ لَہُ اَعْمَلْ بِرَأِیْکَ بِخِلَافِ الْاِیْدَاعِ وَالْاِبْضَاعِ لِاَنَّهُ دُوْنَهُ فِی تَضَمُّنِہُ، وَبِخِلَافِ الْاِقْرَاضِ حَیْثُ لَا یَمْلِکُہُ وَاِنْ قِیْلَ لَہُ اَعْمَلْ بِرَأِیْکَ، لِاَنَّ الْمُرَادَ مِنْہُ التَّعْمِیْمُ فِیْمَا هُوَ مِنْ صَنِیْعِ التَّجَارِ وَلَیْسَ الْاِقْرَاضُ مِنْہُ وَهُوَ تَبَرُّعٌ کَالْہِبَۃِ وَالصَّدَقَۃِ فَلَا یَحْصُلُ بِہِ الْغَرَضُ وَهُوَ الرَّبْحُ، لِاَنَّهُ لَا یَجُوزُ الزَّیَادَۃُ عَلَیْہِ، اَمَّا الدَّفْعُ مَضَارِبَۃً فَمِنْ صَنِیْعِہُمْ وَكَذَا الشَّرْکَۃُ وَالْخَلْطُ بِمَالِ نَفْسِہِ فِیْذِخْلُ تَحْتَ هَذَا الْقَوْلِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ مضارب وہ مال کسی کو مضاربت پر نہیں دے سکتا الا یہ کہ رب المال نے اسے اجازت دی ہو یا یہ کہا ہو تم

اپنی مرضی سے کام کرو، کیوں کہ کوئی بھی چیز اپنے ہم مثل کو شامل نہیں ہوتی اس لیے کہ وہ اور اس کی ہم مثل دونوں چیزیں قوت میں برابر ہوتی ہیں، لہذا اس کی صراحت یا مضارب کی طرف مطلق سپردگی عمل ضروری ہے۔ اور یہ توکیل کی طرح ہے چنانچہ وکیل بھی اس چیز میں کسی کو وکیل نہیں بنا سکتا جس میں اسے وکیل بنایا گیا ہو لہذا یہ کہ اس سے کہا گیا ہو ”اعمل برأیک“ برخلاف ایداع اور ابضاع کے، کیوں کہ یہ مضاربہ سے کم درجے کے ہیں اس لیے انھیں مضاربہ شامل ہوگی۔ اور برخلاف قرض دینے کے چنانچہ مضارب اس کا مالک نہیں ہے اگرچہ اسے اعمال برأیک کی اتھارٹی دی گئی ہو، کیوں کہ اعمال برأیک سے اس چیز میں عموم پیدا کرنا مقصود ہے جو تاجروں کے اعمال میں سے ہے اور قرض دینا تاجروں کے لوازمات میں سے نہیں ہے، بلکہ یہ توہبہ اور صدقہ کی طرح تبرع ہے، لہذا اس سے مقصود (مضاربہ) یعنی نفع حاصل نہیں ہوگا، کیوں کہ قرض دے کر زیادہ لینا جائز نہیں ہے، رہا مضاربہ کے لیے دینا تو یہ تاجروں کے لوازمات میں سے ہے (اس لیے یہ جائز ہوگا) نیز کسی کو شریک کرنا اور اپنے مال کے ساتھ کسی کا مال ملانا بھی جائز ہے اور یہ اعمال برأیک کے تحت داخل ہے۔

اللغات:

﴿لا يضارب﴾ مضاربہ کا معاملہ نہیں کر سکتا۔ ﴿تساوی﴾ برابری۔ ﴿تفویض﴾ سپرد کر دینا۔ ﴿صنيع﴾ کام کاج۔ ﴿اقراض﴾ قرض دینا۔ ﴿ہبہ﴾ ہدیہ۔

مال مضاربہ میں کون سے تصرفات نہیں کیے جاسکتے:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ مالی مضاربہ سے مضارب بذات خود تو خرید و فروخت کر سکتا ہے لیکن جب تک رب المال کی طرف سے اسے صراحت یا دلالتہ اجازت نہ مل جائے اس وقت تک اسے وہ مال مضاربہ پر دینے کا حق نہیں ہے، کیوں کہ اسے جب خود مضاربہ کا کام سونپا گیا ہے تو اگر وہ بھی اس مال کو مضاربہ پر دے گا تو اس کا خاطر خواہ فائدہ نہیں ہوگا اور چونکہ ایک مضاربہ قوت اور اثر میں دوسرے کے مساوی ہوتی ہے اس لیے بھی مالی مضاربہ کو مضاربہ پر دینے میں کوئی فائدہ نہیں ہوگا۔ ہاں اگر رب المال نے اس کی اجازت دے رکھی ہو تو کوئی حرج نہیں ہے۔ جیسے وکیل بالبیع موکل کی اجازت کے بغیر دوسرے کو وکیل نہیں بنا سکتا، ہاں جب موکل کی طرف سے اسے توکیل کی اجازت دی گئی ہو تو وہ وکیل بنانے کا مستحق ہوگا۔

اس کے برخلاف مطلق عقد مضاربہ میں مضارب کو ابضاع اور ایداع دونوں کا حق ہوگا، کیوں کہ یہ چیزیں مضاربہ سے کم درجے کی ہیں اور جب مضارب کو مضاربہ کرنے کا اختیار ہے تو اس سے کم درجے کی چیزوں میں بدرجہ اولیٰ مال لگانے کا اختیار ہوگا، البتہ مضاربہ کو کبھی بھی یہ حق نہیں ہوگا کہ وہ مال مضاربہ کو بطور قرض کسی کو دیدے اگرچہ رب المال نے اعمال برأیک کہہ کر اس کے اختیارات کو وسیع کر دیا ہو، کیوں کہ اعمال برأیک سے تجارت اور لوازمات تجارت میں تعین مقصود ہوتی ہے۔ اور قرض دینا نہ تو تجارت ہے اور نہ ہی تاجروں کی ضرورت ہے، بلکہ یہ تو صرف اور صرف تبرع اور احسان ہے اور اس سے مضاربہ کا مقصد حاصل نہیں ہوگا، بلکہ نفع بجائے نقصان ہی ہوگا جب کہ مضارب کو نفع کمانے کے لیے مال دیا جاتا ہے نہ کہ ڈبوں اور برباد کرنے کے لیے۔ اور چونکہ قرض دے کر نفع لینا جائز نہیں ہے۔ اس لیے یہ فعل مضاربہ کی روح کے منافی ہوگا اور ناجائز ہوگا، اس کے برخلاف اگر رب المال کی اجازت ہو تو مضارب مال مضاربہ کو شرکت پر دے سکتا ہے اور مضاربہ میں دوسرے کو شریک بھی کر سکتا ہے کیوں کہ

تجارت میں شرکت بھی ہوتی ہے اور مال کا غلط بھی ہوتا ہے۔ اور یہ افعال اعمال برائیک کے تحت شامل اور داخل ہوں گے اور اس صورت میں جائز بھی ہوں گے۔

قَالَ وَإِنْ خَصَّ لَهُ رَبُّ الْمَالِ التَّصَرُّفَ فِي بَلَدٍ بَعَيْنِهِ أَوْ فِي سِلْعَةٍ بَعَيْنَهَا لَمْ يَجُزْ لَهُ أَنْ يَتَجَاوَزَهَا، لِأَنَّهُ تَوَكَّلَ فِي التَّخْصِصِ فَإِنَّهُ فَيَتَخَصَّصُ وَكَذَا لَيْسَ لَهُ أَنْ يَدْفَعَهُ بِضَاعَةً إِلَى مَنْ يُخْرِجُهَا مِنْ تِلْكَ الْبَلَدَةِ، لِأَنَّهُ لَا يَمْلِكُ الْإِخْرَاجَ بِنَفْسِهِ فَلَا يَمْلِكُ تَفْوِضَهُ إِلَى غَيْرِهِ، قَالَ فَإِنْ خَرَجَ إِلَى غَيْرِ تِلْكَ الْبَلَدَةِ فَاشْتَرَى ضَمِينَ وَكَانَ ذَلِكَ لَهُ وَلَهُ رِبْحُهُ، لِأَنَّهُ تَصَرَّفَ بِغَيْرِ أَمْرِهِ، وَإِنْ لَمْ يَشْتَرِ حَتَّى رَدَّهَ إِلَى الْكُوفَةِ وَهِيَ الَّتِي عَيْنُهَا بَرِيءٌ مِنَ الضَّمَانِ كَالْمُودَعِ إِذَا خَالَفَ فِي الْوَدِيعَةِ ثُمَّ تَرَكَ، وَرَجَعَ الْمَالُ مُضَارِبَةً عَلَى حَالِ لِبْقَائِهِ فِي يَدِهَا بِالْعَقْدِ السَّابِقِ، وَكَذَا إِذَا رَدَّ بَعْضَهُ وَاشْتَرَى بِبَعْضِهِ فِي الْمِضَرِّ كَانَ الْمُرْدُودُ وَالْمُشْتَرَى فِي الْمِضَرِّ عَلَى الْمُضَارِبَةِ لِمَا قُلْنَا ثُمَّ شَرَطَ الشِّرْاءُ هَهُنَا وَهُوَ رَوَايَةُ الْجَامِعِ الصَّغِيرِ، وَفِي كِتَابِ الْمُضَارِبَةِ ضَمِنَهُ بِنَفْسِ الْإِخْرَاجِ، وَالصَّحِيحُ أَنَّ بِالشِّرْاءِ يَتَقَرَّرُ الضَّمَانُ لِزَوَالِ إِحْتِمَالِ الرَّدِّ إِلَى الْمِضَرِّ الَّذِي عَيْنُهُ أَمَّا الضَّمَانُ فَوْجُوبُهُ بِنَفْسِ الْإِخْرَاجِ، وَإِنَّمَا شَرَطَ الشِّرْاءُ لِلتَّقَرُّرِ لَا لِأَصْلِ الْوُجُوبِ وَهَذَا بِخِلَافِ مَا إِذَا قَالَ عَلَى أَنْ تَشْتَرِي فِي سُوقِ الْكُوفَةِ حَيْثُ لَا يَصِحُّ التَّقْيِيدُ، لِأَنَّ الْمِضَرَ مَعَ تَبَايُنِ أَطْرَافِهِ كَبَقْعَةٍ وَاحِدَةٍ فَلَا يُفِيدُ التَّقْيِيدُ إِلَّا إِذَا صَرَخَ بِالنَّهْيِ بَأَنَّ قَالَ اْعْمَلْ فِي السُّوقِ وَلَا تَعْمَلْ فِي غَيْرِ السُّوقِ، لِأَنَّهُ صَرَخَ بِالْحَجَرِ وَالْوِلَايَةِ إِلَيْهِ، وَمَعْنَى التَّخْصِصِ أَنْ يَقُولَ عَلَى أَنْ تَعْمَلْ كَذَا أَوْ فِي مَكَانٍ كَذَا، وَكَذَا إِذَا قَالَ خُذْ هَذَا الْمَالَ تَعْمَلْ بِهِ فِي الْكُوفَةِ، لِأَنَّهُ تَفْسِيرٌ لَهُ أَوْ قَالَ فَاْعْمَلْ بِهِ فِي الْكُوفَةِ، لِأَنَّ الْفَاءَ لِلْوَصْلِ أَوْ قَالَ خُذْهُ بِالنِّصْفِ بِالْكُوفَةِ، لِأَنَّ الْبَاءَ لِلِلِصَاقِ، أَمَّا إِذَا قَالَ خُذْ هَذَا الْمَالَ وَاعْمَلْ بِهِ بِالْكُوفَةِ فَلَهُ أَنْ يَعْمَلَ فِيهَا وَفِي غَيْرِهَا، لِأَنَّ الْوَاوَ لِلْعُطْفِ فَيَصِيرُ بِمَنْزِلَةِ الْمَشُورَةِ، وَلَوْ قَالَ عَلَى أَنْ تَشْتَرِي مِنْ فُلَانٍ وَتَبِيعَ مِنْهُ صَحَّ التَّقْيِيدُ لِأَنَّهُ مُفِيدٌ كَرِ يَادَةِ الْفَقَّةِ بِهِ فِي الْمَعَامَلَةِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا قَالَ عَلَى أَنْ تَشْتَرِي بِهَا مِنْ أَهْلِ الْكُوفَةِ أَوْ دَفَعَ مَالًا فِي الصَّرْفِ عَلَى أَنْ تَشْتَرِي بِهِ مِنَ الصَّارِفَةِ وَتَبِيعَ مِنْهُمْ قَبَاعَ بِالْكُوفَةِ مِنْ غَيْرِ أَهْلِهَا أَوْ مِنْ غَيْرِ الصَّيَارِفَةِ جَازًا، لِأَنَّ فَإِنَّهُ الْأَوَّلُ التَّقْيِيدُ بِالْمَكَانِ وَفَائِدَةُ الثَّانِي التَّقْيِيدُ بِالنَّوْعِ، هَذَا هُوَ الْمُرَادُ عُرْفًا لَا فِيمَا وَرَاءَ ذَلِكَ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر رب المال نے کسی متعین شہر یا کسی متعین سامان میں تصرف کو خاص کر دیا تو مضارب کے لیے اس کے

خلاف کرنا جائز نہیں ہوگا، کیوں کہ عقد مضاربہ توکیل ہے اور تخصیص میں فائدہ ہے، اس لیے اسے مخصوص رکھا جائے گا نیز مضارب کے لیے کسی ایسے شخص کو بضاعت پر بھی مال دینے کا اختیار نہیں ہوگا جو اسے اس شہر سے باہر لے جائے کیوں کہ جب خود مضارب مال مضاربہ کو باہر لیجانے کا مالک نہیں ہے تو وہ دوسرے کی طرف تفویض اخراج کا بھی مالک نہیں ہوگا۔

فرماتے ہیں کہ اگر مضارب اس شہر کے علاوہ دوسرے شہر مال لے کر چلا گیا اور وہاں اس نے کوئی چیز خریدی تو وہ ضامن ہوگا اور خریدی ہوئی چیز اور اس کا نفع سب مضارب کا ہوگا، کیوں کہ اس نے رب المال کے حکم کے بغیر یہ تصرف کیا ہے اور اگر مضارب نے اس دوسرے شہر میں کوئی چیز نہیں خریدی اور مال مضاربہ لے کر کوفہ پہنچ گیا اور رب المال نے کوفہ ہی کو متعین کیا تھا تو مضارب ضمان سے بری ہوگا جیسے مودع نے ودیعت میں مودع کے حکم کی خلاف ورزی کی پھر مخالفت ترک کر دیا اور یہ مال عقد سابق کی وجہ سے مضارب کے پاس علی حالہ مال مضاربہ باقی رہے گا ایسے ہی جب مضارب نے کچھ مال واپس کیا اور کچھ مال کے عوض شہر میں اس نے کوئی چیز خریدی تو واپس لایا ہوا مال اور شہر میں خریدی ہوئی چیز دونوں مضاربہ کا مال ہوں گے اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں۔

پھر یہاں (ضمان کے لیے) مشتری کو مشروط کیا گیا ہے یہ جامع صغیر کی روایت ہے جب کہ مبسوط کی کتاب المضاربہ میں ہے کہ نفس اخراج ہی سے مضارب ضامن ہوگا لیکن صحیح یہ ہے کہ شرائ کی وجہ سے ضمان مستحکم ہوگا، اس لیے کہ شرائ کی وجہ سے رب المال کے متعین کردہ شہر کی طرف مال مضاربہ کو واپس لیجانے کا احتمال ختم ہو جائے گا، رہا ضمان تو اس کا وجوب نفس اخراج ہی سے ہو جاتا ہے اور شرائ کو ضمان کی پختگی کے لیے مشروط کیا گیا ہے نہ کہ اصل وجوب کے لیے۔

اور یہ اس صورت کے برخلاف ہے جب رب المال نے کہا میں نے اس شرط پر تمہیں مال دے رہا ہوں کہ تم کوفہ کے بازار میں اس سے خریداری کرنا تو تقید صحیح نہیں ہوگی، کیوں کہ شہر تین اطراف کے باوجود ایک ہی جگہ کے حکم میں ہوتا ہے اس لیے تقید صحیح نہیں ہوگی، الا یہ کہ رب المال ممانعت کی صراحت کرتے ہوئے یہ کہہ دے کہ فلاں بازار کے علاوہ میں خرید و فروخت نہ کرنا کیوں کہ رب المال نے صراحت کے ساتھ منع کر دیا اور اسی کو اس کی ولایت حاصل ہے۔ اور تخصیص کا مطلب یہ ہے کہ رب المال یوں کہے اس شرط پر مال دے رہا ہوں کہ تم یہ کام کرو یا اس جگہ کام کرو یا یہ کہا یہ مال لو اور کوفہ میں کام کرو اس لیے کہ دوسرا جملہ پہلے کی تفسیر ہے۔ یا اس نے کہا فاعل به في الكوفة اس لیے کہ فاء وصل کے لیے آتا ہے یا یہ کہا کہ آدھے نفع پر کوفہ میں کام کرو اس لیے کہ باء الصاق کے لیے آتا ہے۔

اور اگر رب المال نے یہ کہا یہ مال لو اور اس سے کوفہ میں کاروبار کرو تو مضارب کو کوفہ اور غیر کوفہ ہر جگہ کام کرنے کا اختیار ہوگا، اس لیے کہ واء عطف کے لیے آتا ہے، لہذا یہ مشورہ کے درجے میں ہوگا۔ اور اگر کہا میں اس شرط پر مال دیتا ہوں کہ تم فلاں شخص سے خرید و فروخت کرو تو تقید صحیح ہوگی اس لیے مقید بہ کے ساتھ معاملہ کرنے میں زیادتی اعتماد کے حوالے سے یہ تقید مفید ہے۔

برخلاف اس صورت کے جب اس نے یہ کہا میں اس شرط پر تمہیں مال دے رہا ہوں کہ تم اہل کوفہ سے خرید و فروخت کرو یا کچھ صرافہ کا مال دیا اس شرط پر کہ تم سناروں سے ہی کاروبار کرو اور مضارب نے کوفہ میں اہل کوفہ کے علاوہ یا سناروں سے ہی کاروبار کرو اور مضارب نے کوفہ میں اہل کوفہ کے علاوہ یا سناروں سے بیع کا معاملہ کر لیا تو جائز ہے اس لیے کہ پہلے کا فائدہ تقید

بالکان ہے اور دوسرے کا فائدہ تقیید بالنوع ہے اور ان دونوں سے عرفائی بھی مراد ہے، اس کے علاوہ کچھ نہیں مراد ہے۔

اللغات:

﴿سلعة﴾ سامان، جنس۔ ﴿توکیل﴾ وکیل بنانا۔ ﴿اخراج﴾ نکالنا۔ ﴿ربح﴾ منافع۔ ﴿سوق﴾ بازار۔ ﴿تباین﴾ علیحدہ علیحدہ ہونا۔ ﴿بقعة﴾ قطعہ زمین۔ ﴿صیارفہ﴾ سارے، واحد: صیرفی۔

مضاربہ میں قیود و تخصیصات لگانا:

عبارت میں کئی مسئلے مذکور ہیں (۱) اگر رب المال نے مضارب سے یہ کہہ دیا کہ تم مالی مضاربہ سے فلاں شہر میں کام کر سکتے ہو یا اس سے صرف فلاں سامان اور فلاں مال کی تجارت کر سکتے ہو تو مضارب کے لیے اس کے خلاف کرنا صحیح نہیں ہوگا، کیوں کہ عقد مضاربہ توکیل ہے اور توکیل میں وکیل موقوف بہ کا پابند ہوتا ہے لہذا مضاربہ میں مضارب بھی جہت مضاربہ کا پابند ہوگا کیوں کہ اس تخصیص میں فائدہ بھی ہے کہ رب المال کا مال ضائع ہونے سے بچ جائے گا اور مضارب کی طرف سے خیانت کا امکان معدوم ہو جائے گا لہذا مضارب کو اس کے خلاف کرنے کی اجازت نہیں ہوگی اسی طرح کسی ایسے شخص کو بضاعت پر مال دینے کی بھی اجازت نہیں ہوگی جو اسے شہر سے باہر لیا کر کاروبار کرے، کیوں کہ جب خود مضارب کو باہر لے جانے کی اجازت نہیں ہے تو دوسرے کو کیا خاک اجازت ملے گی، فقہ کا یہ مشہور ضابطہ ہے من لا یملک شیاً لا یملک غیرہ یعنی جو شخص کسی چیز کا مالک نہیں ہوتا وہ دوسرے کو اس چیز کا مالک بھی نہیں بنا سکتا۔ اور چونکہ یہاں مضارب اخراج کا مالک نہیں ہے اس لیے وہ اخراج کی تسلیم اور تفویض کا بھی مالک نہیں ہوگا۔

اور اگر رب المال کی تخصیص کے بعد مضارب وہ مال لے کر اس شہر سے کسی دوسرے شہر چلا گیا اور اس نے خرید و فروخت کیا تو اس کے نفع نقصان کا وہی مالک ہوگا اور وہ رب المال کے لیے مالی مضاربہ کا ضامن ہوگا کیوں کہ اس نے مالک مال کی مرضی کے خلاف تصرف کیا ہے البتہ اگر وہ دوسرے شہر گیا، لیکن اس نے وہاں مالی مضاربہ سے کچھ خرید و فروخت نہیں کیا پھر رب المال کے متعین کردہ شہر میں واپس آ گیا تو اب اس پر ضمان نہیں ہوگا اور یہ مال حسب سابق اس کے پاس مالی مضاربہ بن کر باقی رہے گا۔ اس کی مثال ایسی ہوگی جیسے کسی کے پاس کسی نے کوئی چیز امانت رکھی تھی اور مودع نے مودع کی مرضی کے خلاف اس میں تصرف کر دیا تو مودع مال و دیعت کا ضامن ہوگا، لیکن اگر وہ مخالفت سے رک گیا تو ضمان سے بری ہو جائے گا اسی طرح متعین کردہ شہر میں وہ مال واپس لانے سے مضارب بھی ضمان سے بری ہو جائے گا۔

و کذا الخ رب المال نے مضارب کو ایک ہزار روپیہ دے کر کہا کہ تم اس مال سے دہلی میں تجارت کرو لیکن مضارب نے اس کے حکم کی خلاف ورزی کرتے ہوئے پانچ سو کے عوض دیوبند میں خریداری کر لی اور باقی پانچ سو دہلی واپس لے گیا تو اب خریدی ہوئی چیز اور مال مضاربہ کا بچا ہوا مال دونوں مضاربہ ہوں گے، کیوں کہ عقد سابق کی وجہ سے ابھی بھی یہ دونوں مال اسی کے قبضے میں ہیں، البتہ فقہائے کرام نے رب المال کے متعین کردہ شہر کے علاوہ دوسرے شہر میں خریدے ہوئے مال کا اس پر ضمان واجب کیا ہے کیونکہ اس کام میں وہ رب المال کی مخالفت کرنے والا ہے۔

ثم شرط الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ مضارب پر وجوب ضمان کے لیے جمع صغیر میں اخراج کے ساتھ ساتھ شرائط کو بھی مشروط کیا

گیا ہے جب کہ مبسوط کی کتاب المضاربت میں نفس اخراج ہی سے ضمان واجب کیا گیا ہے؟ تو اس کی وجہ یہ ہے کہ ضمان تو واقعاً نفس اخراج سے واجب ہوتا ہے لیکن اس کا استحکام اور تقرر شراء سے ہوتا ہے، اس لیے جامع صغیر اور مبسوط کی عبارتوں میں کوئی گہرا فرق نہیں ہے۔

وہذا بخلاف الخ مسئلہ یہ ہے کہ اگر رب المال نے مضارب سے کہا میں اس شرط پر تمہیں مال دے رہا ہوں کہ تم سوقی کوفہ میں خرید و فروخت کرو تو یہ تہقید مفید نہیں ہوگی اور مضارب کو پورے کوفہ میں کہیں بھی خرید و فروخت کرنے کا اختیار ہوگا ہاں جب رب المال صراحت کے ساتھ یہ کہہ دے گا کہ تم فلاں بازار میں کاروبار کرو اور اس کے لیے علاوہ کہیں کاروبار نہ کرنا تو اب مضارب اس حکم کا پابند ہوگا اور غیر متعین بازار میں اس کے لیے خرید و فروخت کرنا جائز نہیں ہوگا۔ کیوں کہ اس نے صراحت کے ساتھ ممانعت کر دی ہے اور صراحت دلالت سے فائق ہوتی ہے۔

ومعنی التخصیص واضح ہے رب المال نے مضارب سے کہا میں اس شرط پر تمہیں مال دے رہا ہوں کہ تم اہل کوفہ سے خرید و فروخت کرو یا اس شرط پر تمہیں مال دے رہا ہوں کہ تم سنا روں سے صرفہ کا کاروبار کرو تو یہ شرط اور قید مفید نہیں ہوگی یعنی مضارب کے لیے اس پر عمل کرنا ضروری نہیں ہوگا اور اگر اس نے کوفہ میں اہل کوفہ کے علاوہ سے خرید و فروخت کی یا صرافوں کے علاوہ دوسرے لوگوں سے صرفہ کا کاروبار کیا تو مضارب تدرست اور جائز ہے، کیوں کہ اہل کوفہ سے مراد مقام کوفہ ہے اور صرافوں سے صرفہ کرنے سے مراد بیع صرف اور تجارت صرفہ ہے اور عموماً اور عرفاً اس سے یہی مراد ہوتا ہے اس لیے اس حوالے سے مضارب کا یہ کام درست ہے اور مضارب تدرست بھی درست اور جائز ہے۔

قَالَ وَكَذَلِكَ إِنْ وَقَّتْ لِلْمُضَارَبَةِ وَقْتًا بَعَيْنِهِ يَبْطُلُ الْعَقْدُ بِمَضِيهِ لِأَنَّهُ تَوَكَّلَ فَيَتَوَقَّتُ بِمَا وَقَّتَهُ، وَالتَّوَقُّتُ مُفِيدٌ فَإِنَّهُ تَقْيِيدٌ بِالزَّمَانِ فَصَارَ كَالْتَقْيِيدِ بِالنَّوْعِ وَالْمَكَانِ. قَالَ وَلَيْسَ لِلْمُضَارَبِ أَنْ يَشْتَرِيَ مَنْ يَعْتَقُ عَلَى رَبِّ الْمَالِ لِقَرَابَةٍ أَوْ لغيرِهَا، لِأَنَّ الْعَقْدَ وَقَعَ لِتَحْصِيلِ الرَّبْحِ وَذَلِكَ بِالتَّصَرُّفِ مَرَّةً بَعْدَ أُخْرَى وَلَا يَتَحَقَّقُ فِيهِ لِعَتَقُهُ، وَلِهَذَا لَا يَدْخُلُ فِي الْمُضَارَبَةِ شَرَاءُ مَا لَا يَمْلِكُ بِالْقَبْضِ كَشَرَى الْخَمْرِ وَالشَّرَى بِالْمِيتَةِ، بِخِلَافِ الْبَيْعِ الْفَاسِدِ، لِأَنَّهُ يُمَكِّنُهُ بَيْعُهُ بَعْدَ قَبْضِهِ فَيَتَحَقَّقُ الْمَقْصُودُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر رب المال نے مضارب ت کے لیے کوئی وقت متعین کر دیا تو وہ وقت گزرنے کے بعد عقد باطل ہو جائے گا، اس لیے کہ عقد مضارب ت توکیل ہے لہذا رب المال کے موت کرنے کے ساتھ یہ موت ہوگا اور توقیت مفید بھی ہے اس لیے کہ وہ زمانے کے ساتھ مقید کرنا ہے تو یہ نوع اور مقام کی تہقید کی طرح ہوگی۔

فرماتے ہیں کہ مضارب کو ایسا غلام خریدنے کا حق نہیں ہے جو قرابت وغیرہ کی وجہ سے رب المال پر آزاد ہو جائے، کیوں کہ عقد مضارب ت نفع حاصل کرنے کے لیے موضوع ہے اور نفع کی تحصیل ایک کے بعد دیگرے کئی تصرف سے متحقق ہوگی اور صورت مسئلہ کے مشتری میں ایک کے بعد دوبارہ تصرف کرنا ممکن نہیں ہوگا، اس لیے کہ ایک ہی مرتبہ تصرف کرنے سے وہ آزاد ہو جائے گا اسی لیے

مضاربہ میں اس چیز کی خریداری داخل نہیں ہوگی جو قبضہ کے ذریعے مملوک نہ ہوتی ہو جیسے خمر اور مردار کی خریداری۔ برخلاف بیع فاسد کے۔ کیوں کہ اس پر قبضہ کرنے کے بعد اس کو فروخت کرنا ممکن ہے اس لیے مقصود متحقق ہو جائے گا۔

اللغات:

﴿وقت﴾ وقت متعین کیا۔ ﴿شوری﴾ خرید۔ ﴿قراۃ﴾ رشتہ داری۔

مضاربہ میں مقررہ وقت کی قید لگانا:

عبارت میں دو مسئلے بیان کیے گئے ہیں:

(۱) رب المال نے مضاربہ کے لیے ایک وقت متعین کر دیا اور یہ کہہ دیا کہ تم ایک ماہ کے اندر اندر مضاربہ کر سکتے ہو تو یہ توقيت مفید ہوگی اور مضاربہ وقت کا پابند ہوگا اور جس طرح نوع یعنی طعام اور ثوب اور مقام مثلاً کوفہ اور بصرہ کی تعیین اور تقیید مفید ہے اسی طرح وقت اور زمان کی تقیید بھی مفید ہوگی۔

(۲) مضاربہ مال مضاربہ سے کسی ایسے شخص کو نہیں خرید سکتا جو خریدتے ہی رب المال پر آزاد ہو جائے مثلاً مشتری رب المال کا باپ یا ذو رحم محرم ہو یا رب المال نے اسے آزاد کرنے کی قسم کھائی ہو تو ظاہر ہے کہ مضاربہ کے خریدتے ہی یہ آزاد ہو جائے گا اور اس میں رب المال کا نقصان ہوگا، کیوں کہ عقد مضاربہ کا مقصد نفع کی تحصیل ہے اور نفع کے لیے کئی مرتبہ تصرف کرنا پڑتا ہے جب کہ مذکورہ قسم کے لوگ ایک ہی مرتبہ خریدنے سے آزاد ہو جائیں گے اور ان میں دوبارہ تصرف نہیں ہو سکے گا۔

ولهذا لا يدخل الخ فرماتے ہیں کہ عقد مضاربہ کا مقصد نفع کی تحصیل ہے اور تحصیل نفع کے لیے کئی مرتبہ تصرف کی ضرورت درکار ہے اور کئی مرتبہ تصرف کے لیے قبضہ اور ملکیت ضروری ہے، اسی لیے فقہائے کرام نے ایسی چیز کی خریداری کو منع کر دیا ہے جو قبضہ کے بعد بھی ملکیت میں نہ آتی ہو جیسے مسلمان کے لیے شراب اور مردار کو خریدنا کہ ان پر قبضہ کے بعد بھی مسلمان ان کا مالک نہیں ہوتا، اس لیے ان کا شراء مضاربہ میں داخل نہیں ہوگا، ہاں بیع فاسد کا لین دین مضاربہ میں داخل ہو سکتا ہے، کیوں کہ بیع فاسد میں خریدی ہوئی چیز پر قبضہ کرنے کے بعد اسے فروخت کر کے نفع کمانا اور مضاربہ کا مقصود حاصل کرنا ممکن ہے اس لیے مضاربہ میں یہ صورت داخل ہو سکتی ہے۔

قَالَ وَلَوْ فَعَلَ صَارَ مُشْتَرِيًا لِنَفْسِهِ دُونَ الْمُضَارَبَةِ لِأَنَّ الشِّرَاءَ مَتَى وَجَدَ نَافِذًا عَلَى الْمُشْتَرِي نَفَذَ عَلَيْهِ كَالْوَكِيلِ بِالشِّرَاءِ إِذَا خَالَفَ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مضارب نے ایسا غلام خرید لیا جو رب المال پر آزاد ہوتا ہو تو مضارب اسے اپنے لیے خریدنے والا ہو گیا، اس لیے کہ اگر خریدی ہوئی چیز کو مشتری کے حق میں نافذ کرنا ممکن ہو تو وہ اس پر نافذ کر دی جاتی ہے جیسے وکیل بالشراء جب موکل کے حکم کی مخالفت کرتا ہے تو شراء کا نفاذ اسی پر ہوتا ہے۔

اللغات:

﴿صار﴾ ہو گیا۔ ﴿نفذ﴾ نافذ ہو گا۔

مضارب کا تصرف اپنے حق میں ہونے کی مثال:

مسئلہ یہ ہے کہ مضارب کے لیے ایسا غلام خریدنا جو رب المال پر آزاد ہو جاتا ہو ممنوع ہے تاہم اگر مضارب خریدتا ہے تو یہ خریداری اسی کے لیے ہوگی اور اس میں مضاربت نہیں ہوگی۔ جیسے وکیل بالشراء اگر موکل کی مرضی کے خلاف کوئی کام کرتا ہے تو وہ خریداری اس کی اپنی ہوتی ہے اور اس میں موکل کی شرکت نہیں ہوتی۔

قَالَ فَإِنْ كَانَ فِي الْمَالِ رِبْحٌ لَمْ يَجْزُ لَهُ أَنْ يَشْتَرِيَ مِنْ يَتَّقُ عَلَيْهِ لِأَنَّهُ يَتَّقُ عَلَيْهِ نَصِيبَهُ وَيُفْسِدُ نَصِيبَ رَبِّ الْمَالِ أَوْ يَتَّقُ عَلَى الْإِخْتِلَافِ الْمَعْرُوفِ فَيَمْتَنِعُ التَّصَرُّفَ فَلَا يَحْصُلُ الْمَقْصُودُ، وَإِنْ اشْتَرَاهُمْ ضَمِنَ مَالُ الْمُضَارِبَةِ، لِأَنَّهُ يَصِيرُ مُشْتَرِيًا لِلْعَبْدِ فَيُضْمَنُ بِالنَّقْدِ مِنْ مَالِ الْمُضَارِبَةِ، وَإِنْ لَمْ يَكُنْ فِي الْمَالِ رِبْحٌ جَازَ أَنْ يَشْتَرِيَهُمْ، لِأَنَّهُ لَا مَانَعَ مِنَ التَّصَرُّفِ، إِذْ لَا شَرَكَةَ لَهُ فِيهِ لِيَتَّقِيَ عَلَيْهِ، فَإِنْ زَادَتْ قِيَمَتُهُمْ بَعْدَ الشَّرْهِ عُنِيَ نَصِيبُهُ مِنْهُمْ لِتَمَلُّكِهِ بَعْضَ قَرِيبِهِ وَلَمْ يَضْمَنْ لِرَبِّ الْمَالِ شَيْئًا لِأَنَّهُ لَا صَنَعَ مِنْ جِهَتِهِ فِي زِيَادَةِ الْقِيَمَةِ وَلَا فِي مِلْكِهِ الزِّيَادَةَ، لِأَنَّ هَذَا شَيْءٌ يَنْبُتُ مِنْ طَرِيقِ الْحُكْمِ فَصَارَ كَمَا إِذَا وَرَثَهُ مَعَ غَيْرِهِ وَيَسْعَى الْعَبْدُ فِي قِيَمَةِ نَصِيبِهِ مِنْهُ، لِأَنَّهُ احْتَسِبَتْ مَالِيَّتُهُ عِنْدَهُ فَيَسْعَى فِيهِ كَمَا فِي الْوَرَاثَةِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مال میں کچھ نفع حاصل ہوا ہو تو مضارب کے لیے کسی ایسے شخص کو خریدنا جائز نہیں ہے جو اس پر آزاد ہو جائے اس لیے کہ (ایسا کرنے سے) مضارب پر اس کا حصہ آزاد ہو جائے گا اور رب المال کا حصہ یا تو فاسد ہوگا یا وہ بھی آزاد ہوگا اس اختلاف کے مطابق جو مشہور ہے لہذا تصرف ممتنع ہوگا اور مقصود حاصل نہیں ہوگا۔

اور اگر مضارب نے (مال مضاربت سے) ایسے غلاموں کو خریدنا تو وہ مال مضاربت کا ضامن ہوگا کیوں کہ وہ غلام (اپنے لیے) خریدنے والا ہوگا، لہذا وہ مال مضاربت کا ضامن ہوگا (یا وہ مال مضاربت سے ثمن ادا کرے گا دونوں ترجمہ ہو سکتا ہے) اور اگر مال مضاربت میں نفع نہ ہو تو مضارب کے لیے من یعق علیہ کو خریدنا جائز ہے، کیوں کہ اب تصرف سے کوئی چیز مانع نہیں ہے، اس لیے کہ اب مال مضاربت میں شرکت نہیں ہے کہ مشتری غلام اس پر آزاد ہو جائے۔

پھر اگر خریدنے کے بعد ان غلاموں کی قیمت بڑھ جائے تو ان میں سے مضارب کا حصہ آزاد ہو جائے گا، کیوں کہ وہ اپنے ذورحم محرم کے کچھ حصے کا مالک ہو چکا ہے اور مضارب رب المال کے لیے ضامن نہیں ہوگا اس لیے کہ قیمت بڑھنے میں مضارب کا کوئی عمل دخل نہیں ہے اور نہ ہی اس کی ملکیت میں اضافہ ہوا ہے اس لیے کہ یہ چیز تو حکم عقد سے ثابت ہوئی ہے تو یہ ایسا ہو گیا جیسے دوسرے کے ساتھ مضارب اپنے کسی قریبی کا وارث ہوا ہو۔

اور یہ غلام رب المال کے نفع والے حصے میں کمائی کرے گا، کیوں کہ اس کی مالیت اس غلام کے پاس رک گئی ہے لہذا اس کے لیے وہ کمائی کرے گا جیسے وراثت میں ہوتا ہے۔

اللغات:

﴿ربح﴾ منافع۔ ﴿نصب﴾ حصہ۔ ﴿یمنع﴾ ناروا ہوگا۔ ﴿احتسب﴾ رک گئی ہے۔ ﴿یسعی﴾ اس میں کوشش کر کے کمائے گا۔

مضارب کا اپنے حق میں آزاد ہونے والا غلام خریدنا:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر مال مضاربہ سے کچھ نفع کمایا گیا ہو تو ظاہر ہے کہ وہ نفع رب المال اور مضاربہ کے مابین مشترک ہوگا اور مضاربہ کے لیے اس مال سے کسی ایسے شخص کو خریدنا جائز نہیں ہے جو اس کا قریبی ہو اور شراء کے بعد اس پر آزاد ہو جائے، اس لیے کہ مضاربہ کا قریبی ہونے کی وجہ سے اس کے حصہ نفع میں وہ شخص آزاد ہوگا، لیکن حضرات صاحبین رحمہم اللہ کے یہاں چونکہ عتق میں تجزی نہیں ہوتی اس لیے مالک مال کے حصہ میں وہ بھی آزاد ہوگا اور امام اعظم رحمہم اللہ کے یہاں عتق میں تجزی ہو سکتی ہے اس لیے ان کے یہاں مالک یعنی رب المال کو اختیار ہوگا اگر چاہے تو اپنے حصہ میں عتق نافذ کر کے مضاربہ سے تاوان لے لے اور اگر چاہے تو اپنے حصے میں غلام کی آزادی کو روک دے اور اس سے کمائی کرائے۔ اختلاف معروف سے اسی اختلاف کی طرف اشارہ ہے اور چونکہ ایسا کرنے سے مضاربہ کا مقصود حاصل نہیں ہوگا، اس لیے مضاربہ کے لیے یہ فعل درست نہیں ہے۔ اور اگر وہ ایسا کرتا ہے تو مالی مضاربہ کا ضامن ہوگا کیونکہ وہ مقضضائے عقد کے خلاف کام کرنے والا ہے۔

وإن لم یکن الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر مال مضاربہ میں نفع نہ ہوا ہو اور صرف مضاربہ ہی کا مال ہو تو مضاربہ اپنے قریبی رشتے داروں کو خرید سکتا ہے، کیوں کہ مال میں اس کی شرکت معدوم ہے اس لیے مشتری غلام اس پر آزاد بھی نہیں ہوگا اور یہ چیز مانع تصرف بھی نہیں ہوگی، لیکن اگر خریدنے کے بعد اس غلام کی قیمت بڑھ جائے اور مال مضاربہ میں نفع ہو جائے تو مضاربہ کے حصے میں جو نفع ہوگا اس حصے کے بقدر وہ غلام آزاد ہوگا کیوں کہ اب مضاربہ کے پاس مال آچکا ہے اور وہ اپنی قریبی شخص کے کچھ حصے کا مالک ہو گیا ہے، لیکن چونکہ اسے یہ ملکیت نعمت غیر مترقبہ کے طور پر حاصل ہوئی ہے اور اس میں مضاربہ کا کوئی عمل دخل نہیں ہے اس لیے وہ رب المال کے لیے مذکورہ مال کا ضامن بھی نہیں ہوگا جیسے کوئی شخص دوسرے کے ساتھ اپنے ذورحم کا وارث ہوا ہو یعنی ایک عورت نے اپنے شوہر کے لڑکے کو خرید لیا اور یہ لڑکا دوسری بیوی سے تھا پھر وہ عورت مری اور اس نے وراثت میں شوہر اور ایک بھائی چھوڑا تو یہ دونوں نصف نصف ترکہ کے وارث ہوں گے، اور شوہر کے حصے میں جو مال آیا ہے اس کے عوض بیٹا آزاد ہوگا، اس لیے کہ اب یہ شوہر اپنے قریبی کا مالک ہو گیا ہے لیکن یہ شوہر مرحومہ بیوی کے بھائی کا ضامن نہیں ہوگا، کیوں کہ وہ اپنے اختیار سے اس قریبی کا مالک نہیں ہوا ہے بلکہ وراثت کی نعمت سے اسے یہ ملکیت حاصل ہوئی ہے، اسی طرح صورت مسئلہ میں بھی مضاربہ غیر اختیاری طور پر اپنے ذورحم محرم کا مالک ہوا ہے، اس لیے وہ بھی رب المال کے لیے ضامن نہیں ہوگا، البتہ جو رب المال کا حصہ ہے اس حصے میں آزادی نہیں ہوگی اور وہ غلام رب المال کے لیے مال کمائے گا۔

قَالَ فَإِنْ كَانَ مَعَ الْمُضَارِبِ أَلْفٌ بِالنِّصْفِ فَاشْتَرَى بِهَا جَارِيَةً قِيمَتُهَا أَلْفٌ فَوَطَّيْهَا فَجَاءَتْ بِوَلَدٍ يُسَاوِي أَلْفًا
فَادَّعَاهُ ثُمَّ بَلَغَتْ قِيمَةُ الْعُلَامِ أَلْفًا وَخَمْسَ مِائَةٍ وَالْمُدَّعِي مُوسِرٌ فَإِنْ شَاءَ رَبُّ الْمَالِ اسْتَسْعَى الْعُلَامَ فِي أَلْفٍ
وَمِائَتَيْنِ وَخَمْسِينَ وَإِنْ شَاءَ أُعْتِقَ، وَوَجْهُ ذَلِكَ أَنَّ الدَّعْوَةَ صَحِيحَةٌ فِي الظَّاهِرِ حُمْلًا عَلَى فِرَاشِ النِّكَاحِ
لِكِنَّةٍ لَمْ يَنْفُذْ لِفَقْدِ شَرْطِهِ وَهُوَ الْمِلْكُ لِعَدَمِ ظُهُورِ الرِّبْحِ، لِأَنَّ كُلَّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا أَعْيَى الْأُمِّ وَالْوَلَدُ مُسْتَحِقٌّ
بِرَأْسِ الْمَالِ كَمَالِ الْمُضَارِبَةِ إِذَا صَارَ أَعْيَانًا كُلُّ عَيْنٍ مِنْهَا يُسَاوِي رَأْسَ الْمَالِ لَا يَظْهَرُ الرِّبْحُ، كَذَا هَذَا،
فَإِذَا زَادَتْ قِيمَةُ الْعُلَامِ الْأَنَ ظَهَرَ الرِّبْحُ فَفَقَدَتْ الدَّعْوَةَ السَّابِقَةَ، بِخِلَافِ مَا إِذَا أُعْتِقَ الْوَلَدُ ثُمَّ ارْزَادَتْ
الْقِيمَةُ، لِأَنَّ ذَلِكَ إِنِشَاءُ الْعِتْقِ فَإِذَا بَطَلَ لِعَدَمِ الْمِلْكِ كَمَا لَا تَنْفُذُ بَعْدَ ذَلِكَ بِحُدُوثِ الْمِلْكِ، أَمَّا هَذَا إِخْبَارٌ
فَجَازَ أَنْ يَنْفُذَ عِنْدَ حُدُوثِ الْمِلْكِ إِذَا أَقْرَبَ بِحُرِّيَةِ عَبْدِهِ غَيْرُهُ ثُمَّ اشْتَرَاهُ فَإِذَا صَحَّتِ الدَّعْوَةُ وَثَبَتَ النَّسَبُ
عَتَقَ الْوَلَدَ لِقِيَامِ مِلْكِهِ فِي بَعْضِهِ وَلَا يَضْمَنُ لِرَبِّ الْمَالِ شَيْئًا مِنْ قِيمَةِ الْوَلَدِ، لِأَنَّ عِتْقَهُ ثَبَتَ بِالنِّسَبِ وَالْمِلْكِ،
وَالْمِلْكُ آخِرُهُمَا فَيُصَافُ إِلَيْهِ وَلَا صَنْعَ لَهُ فِيهِ، وَهَذَا ضَمَانٌ إِعْتَاقٍ فَلَا بُدَّ مِنَ التَّعْدِي وَلَمْ يَوْجَدْ، وَلَهُ أَنْ
يَسْتَسْعَى الْعُلَامَ لِأَنَّهُ احْتَبَسَتْ مَالِيَّتُهُ عِنْدَهُ، وَلَهُ أَنْ يُعْتِقَ الْمُسْتَسْعَى كَالْمُكَاتَبِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُمُ اللَّهُ،
وَيَسْتَسْعِيهِ فِي أَلْفٍ وَمِائَتَيْنِ وَخَمْسِينَ لِأَنَّ الْأَلْفَ مُسْتَحَقٌّ بِرَأْسِ الْمَالِ وَالْخَمْسِينَ مِائَةً رِبْحٌ، وَالرِّبْحُ
بَيْنَهُمَا فَلِهَذَا يَسْعَى لَهُ فِي هَذَا الْمِقْدَارِ، ثُمَّ إِذَا قَبِضَ رَبُّ الْمَالِ الْأَلْفَ لَهُ أَنْ يَضْمَنَ الْمُدَّعِي نِصْفَ قِيمَةِ
الْأُمِّ، لِأَنَّ الْأَلْفَ الْمَأْخُودَ لِمَا اسْتَحَقَّ بِرَأْسِ الْمَالِ لِكُونِهِ مُقَدَّمًا فِي الْإِسْتِيفَاءِ ظَهَرَ أَنَّ الْجَارِيَةَ كُلَّهَا رِبْحٌ
فَتَكُونُ بَيْنَهُمَا وَقَدْ تَقَدَّمَتْ دَعْوَةُ صَحِيحَةٌ لِاحْتِمَالِ الْفَرُشِ الثَّابِتِ بِالنِّكَاحِ وَتَوَقَّفُ نَفَاذِهَا لِفَقْدِ الْمِلْكِ
فَإِذَا ظَهَرَ الْمِلْكُ نَفَذَتْ تِلْكَ الدَّعْوَةُ وَصَارَتِ الْجَارِيَةُ أُمٌّ وَلَدٍ لَهُ وَيَضْمَنُ نَصِيبَ رَبِّ الْمَالِ، لِأَنَّ هَذَا
ضَمَانُ تَمْلِكٍ، وَضَمَانُ التَّمْلِكِ لَا يَسْتَدْعِي صَنْعًا كَمَا إِذَا اسْتَوْلَدَ جَارِيَةً بِالنِّكَاحِ ثُمَّ مَلَكَهَا هُوَ وَغَيْرُهُ
وَرَأْيُهُ يَضْمَنُ نَصِيبَ شَرِيكِهِ، كَذَا هَذَا، بِخِلَافِ ضَمَانِ الْوَلَدِ عَلَى مَا مَرَّ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مضارب کے پاس آدھے نفع کی شرط پر ایک ہزار دراہم ہوں اور اس نے ان ہزار دراہم کے عوض
ایسی باندی خریدی جس کی قیمت ایک ہزار دراہم ہو اور اس نے اس باندی سے وطی کر لی پھر اس باندی نے ایک بچہ جنا جس کی قیمت
ایک ہزار ہو اور مضارب نے اس کا دعویٰ کر دیا پھر اس لڑکے کی قیمت ڈیڑھ ہزار دراہم ہوگئی اور مضارب مدعی مالدار ہو تو اگر رب

المال چاہے تو غلام سے ۵۰ درہم میں کمائی کرائے اور اگر چاہے تو اسے آزاد کر دے۔ اس کی دلیل یہ ہے کہ وطی کو فراش نکاح پر محمول کرتے ہوئے ظاہر میں یہ دعویٰ صحیح ہے، لیکن عتق کے حق میں یہ دعویٰ ظاہر نہیں ہوگا، اس لیے کہ عتق کی شرط یعنی ملکیت معدوم ہے، کیوں کہ نفع ظاہر نہیں ہوا ہے، اس لیے کہ ماں اور ام ولد میں سے ہر ایک راس المال سے مستحق ہوا ہے جیسے مضاربہ کا مال جب عین ہو جائے اور ہر عین راس المال کے برابر ہو تو نفع ظاہر نہیں ہوگا ایسے ہی یہاں بھی نفع ظاہر نہیں ہوگا اور جب اس وقت غلام کی قیمت بڑھی تو نفع ظاہر ہوگا اور سابقہ دعویٰ نافذ ہوگا۔ برخلاف اس صورت کے جب مضارب نے لڑکے کو آزاد کر دیا پھر قیمت بڑھی، اس لیے کہ یہ عتق کا انشاء ہے اور جب ملکیت نہ ہونے کی وجہ سے ایک مرتبہ انشاء باطل ہو گیا تو اس کے بعد حدوث ملک سے عتق نافذ نہیں ہوگا۔

رہا یہ دعویٰ تو محض اخبار ہے، لہذا حدوث ملک کے وقت اس کا نافذ ہونا جائز ہے جیسے کسی نے دوسرے کے غلام کی آزادی کا اقرار کیا پھر اسے خرید لیا پھر جب دعویٰ صحیح ہو گیا اور نسب ثابت ہو گیا تو وہ لڑکا آزاد ہو جائے گا اس لیے کہ بعض ولد میں مضارب کی ملکیت موجود ہے اور یہ مضارب رب المال کے لیے لڑکے کی قیمت میں سے کسی چیز کا ضامن نہیں ہوگا، اس لیے کہ اس کا عتق نسب اور ملکیت دونوں سے ثابت ہوا ہے اور ملکیت آخر میں موجود ہوئی ہے، اس لیے حکم اسی کی طرف منسوب کیا جائے گا اور اس میں مضارب کا کوئی عمل دخل نہیں ہے اور یہ ضمان اعتاق ہے، اس لیے تعدی ضروری ہے اور اس میں مضارب کا کوئی عمل دخل نہیں ہے، اور یہ ضمان اعتاق ہے، اس لیے تعدی ضروری ہے حالانکہ تعدی معدوم ہے۔

اور رب المال کو غلام سے کمائی کرانے کا حق ہوگا، کیوں کہ اس کی مالیت اسی غلام کے پاس محبوس ہے اور رب المال کو یہ بھی حق ہوگا کہ وہ اس غلام کو آزاد کر دے جیسے مکاتب میں ہوتا ہے یہ حکم امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں ہے۔ اور اگر وہ کمائی کرائے تو ساڑھے بارہ سود راہم میں کمائی کرائے گا اس لیے کہ ایک ہزار تو راس المال سے مستحق ہوا ہے اور پانچ سود راہم نفع ہیں اور نفع مضارب اور رب المال میں مشترک ہے اسی لیے ۲۵۰ درہم کی مقدار میں وہ غلام رب المال کے لیے کمائی کرے گا پھر جب رب المال الف پر قبضہ کر لے تو اسے یہ حق ہوگا کہ مدعی (مضارب) کو ام کی نصف قیمت کا ضامن بنائے۔ اس لیے کہ وصول کردہ ہزار درہم جب راس المال سے مستحق نکلے اور ان کی وصولیابی مقدم ہوئی تو یہ بات عیاں ہوگئی کہ پوری باندی نفع تھی اس لیے وہ بھی ان کے مابین مشترک ہوگی۔ لیکن اس سے پہلے مضارب کی طرف سے صحیح دعویٰ متحقق ہو چکا ہے کیوں کہ ہو سکتا ہے نکاح کی وجہ سے مذکورہ باندی میں اس کا فراش ثابت ہو لیکن فقدان ملک کی وجہ سے اس دعوے کا نفاذ موقوف تھا اب جب ملکیت ظاہر ہوگئی ہے تو وہ سابقہ دعویٰ نافذ ہوگا اور باندی مضارب کی ام ولد ہوگی اور یہ مضارب رب المال کے حصے کا ضامن ہوگا اس لیے کہ یہ مالک بننے کا ضمان ہے اور ضمان تملک فعل کا تقاضہ نہیں کرتا جیسے کسی نے نکاح کر کے کسی باندی کو ام ولد بنالیا پھر مستولد اور ایک دوسرا شخص وراثت میں اس باندی کے مالک ہوئے تو یہ مستولد اپنے شریک کے حصے کا ضامن ہوگا ایسے ہی یہاں بھی مضارب رب المال کے حصے کا ضامن ہوگا۔ برخلاف ضمان ولد کے جیسا کہ گذر چکا ہے۔

مضارب کا مال مضاربہ میں سے باندی کو ام ولد بنانا:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر رب المال نے مضارب کو ایک ہزار درہم دیئے ہوں اور نفع میں نصف نصف لینے کی شرط ہو

اور مضارب نے اس ایک ہزار کے عوض ایک باندی خریدی اور اس سے ہم بستری بھی کر لی چنانچہ اس باندی نے ایک لڑکے کو جنم دیا اور یہ لڑکا ایک ہزار درہم کی مالیت کا ہوا تھا کہ مضارب نے اس لڑکے کے نسب کا دعویٰ کر دیا اور یہ کہہ دیا کہ یہ لڑکا میرا ہے پھر اس لڑکے کی قیمت بڑھ کر ڈیڑھ ہزار ہو گئی گویا اصل راس المال میں پانچ سو کا نفع ہو گیا اور مضارب مالدار بھی ہے تو بھی وہ رب المال کے لیے اس کے حصے کے نفع یعنی ۲۵۰/ درہم کا ضامن نہیں ہوگا بلکہ رب المال یا تو ۱۲۵۰/ کی وصولیابی تک اس لڑکے سے کمائی کرائے گا یا پھر اسے آزاد کر دے گا اور مضارب ہر چند کہ مالدار ہے لیکن رب المال کے لیے وہ ایک پیسے کا ضامن نہیں ادا کرے گا، کیوں کہ ظاہر میں اس لڑکے کے نسب کے متعلق مضارب کا دعویٰ صحیح ہے بایں طور کہ بائع نے پہلے مضارب سے اس باندی کا نکاح کیا ہو پھر اسے مضارب کے ہاتھ فروخت کیا ہو لیکن چونکہ بوقت دعویٰ نفع ظاہر نہیں ہوا تھا اور مضارب کی ملکیت معدوم تھی (بلکہ اس وقت تو ام ولد اور ولد دونوں مال مضارب سے خریدے گئے تھے) اس لیے اس دعوے کے نفاذ کا راستہ بند تھا اب جب نفع کا پتہ چلا ہے اور لڑکے کی قیمت 1500 درہم ہو گئی ہے تو مضارب کی ملکیت بھی موجود ہے اس لیے اب سابقہ دعویٰ نافذ ہوگا اور وہ بچہ مضارب سے ثابت النسب ہوگا، کیوں کہ ضابطہ ہے ”إذا زان النمايع عداد الممنوع“ جب مانع زائل ہو جاتا ہے تو ممنوع عود کر آتا ہے۔ ہاں اگر مضارب نے اس وقت بچے کو آزاد کیا ہوتا پھر اس کی قیمت بڑھتی تو بعد میں اعتاق نافذ نہیں ہوگا، کیوں کہ اعتاق دراصل انشاءً عتق ہے، لیکن چونکہ بوقت اعتاق ملکیت معدوم تھی اس لیے یہ انشاء اسی وقت باطل ہو گیا تھا، لہذا بعد میں حدوث ملک سے یہ بطلان صحت میں عود نہیں کرے گا جب کہ دعویٰ نسب حدوث ملک کے بعد صحت میں عود کر جائے گا اور مضارب کا نسب بھی ثابت ہوگا اور اس حصے میں وہ لڑکا آزاد بھی ہو جائے گا، کیوں کہ مضارب اس کے کچھ حصے کا مالک ہو گیا ہے، لیکن اس ملکیت سے مضارب رب المال کے لیے کسی چیز کا ضامن نہیں ہوگا، کیوں کہ اس لڑکے کی آزادی نسب اور ملک دونوں سے ثابت ہوئی ہے اور ملکیت بعد میں ثابت ہوئی ہے، اس لیے عتق اسی ملکیت کی طرف مضاف ہوگا اور چونکہ اس ملکیت میں مضارب کا کوئی عمل دخل نہیں ہے اس لیے وہ ضامن نہیں ہوگا اور پھر یہ ضمان اعتاق ہے اور ضمان اعتاق کے لیے تدبیر ضروری ہے حالات کہ یہاں مضارب کی طرف سے تعدی معدوم ہے، اس لیے اس حوالے سے بھی وہ ضامن نہیں ہوگا۔ ہاں رب المال کو اس غلام سے کمائی کرائے کا حق ہوگا یعنی وہ ۱۲۵۰/ درہم میں کمائی کرائے گا۔

ثم إذا قبض الخ فرماتے ہیں کہ جب مدعی اتنی مضارب کا دعویٰ صحیح ہے اور وہ لڑکا اسی سے ثابت النسب ہے تو ظاہر ہے کہ اس کی ماں مضارب ہی کی ام ولد ہوگی اور مضارب رب المال کے حصے یعنی نصف کا ضامن ہوگا، کیوں کہ ولد کے ساتھ ساتھ یہ باندی بھی نفع کی ہے اور اس میں دونوں یعنی مضارب اور رب المال کا اشتراک ہے اس لیے مضارب رب المال کے حصے کا ضامن ہوگا، کیوں کہ یہ ضمان ملک ہے اور ضمان ملک کسی عمل دخل کا تقاضہ نہیں کرتا جیسے اگر کسی نے کسی کی باندی سے نکاح کر کے اسے ام ولد بنالیا پھر یہ مستولد اور کوئی دوسرا شخص وراثت میں اس باندی کے مالک ہوئے تو ام ولد بنانے کی وجہ سے یہ مستولد اپنے شریک وراثت کا ضامن ہوگا، کیوں کہ یہ ضمان ملک اور ضمان ملک تعدی اور عمل دخل کا محتاج نہیں ہوتا۔ اس کے برخلاف ضمان اعتاق میں تعدی کی ضرورت ہوتی ہے اور تعدی معوم ہے اس لیے اس صورت میں ضمان نہیں ہوگا ضمان ملک اور ضمان اعتاق میں اسی حوالے سے فرق ہے اس فرق کو ملحوظ خاطر رکھنا ہوگا۔ فقط واللہ اعلم وعلمہ اتم

بَابُ الْمَضَارِبِ يُضَارِبُ

یہ باب مضارب کے مضارب بنانے کے بیان میں ہے

اس سے پہلے رب المال کے مضارب بنانے کا بیان تھا اور اب خود مضارب کے مضارب بنانے کا بیان ہے اور چونکہ رب المال کا مضارب بنانا اصل ہے اس لیے اسے مضارب کی مضاربہ سے پہلے بیان کیا گیا ہے۔

قَالَ وَإِذَا دَفَعَ الْمَضَارِبُ الْمَالَ إِلَى غَيْرِهِ مُضَارِبَةً وَلَمْ يَأْذَنْ لَهُ رَبُّ الْمَالِ لَمْ يَضْمَنْ بِالْدَّفْعِ وَلَا يَتَصَرَّفُ الْمَضَارِبُ الثَّانِي حَتَّى يَرْبَحَ فَإِذَا رِبَحَ ضَمِنَ الْأَوَّلُ لِرَبِّ الْمَالِ، وَهَذَا رِوَايَةُ الْحَسَنِ عَنْ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ، وَقَالَ إِذَا عَمَلَ بِهِ ضَمِنَ رِبْحٌ أَوْ لَمْ يَرْبَحْ وَهَذَا ظَاهِرُ الرِّوَايَةِ وَقَالَ زُفَرٌ رَحِمَهُ اللَّهُ يَضْمَنُ بِالْدَّفْعِ عَمَلٌ أَوْ لَمْ يَعْمَلْ وَهُوَ رِوَايَةُ عَنْ أَبِي يُونُسَ رَحِمَهُ اللَّهُ، لِأَنَّ الْمَمْلُوكَ لَهُ الدَّفْعُ عَلَى وَجْهِ الْإِبْدَاعِ وَهَذَا الدَّفْعُ عَلَى وَجْهِ الْمَضَارِبَةِ، وَلَهُمَا أَنَّ الدَّفْعَ إِبْدَاعٌ حَقِيقَةٌ وَإِنَّمَا يَتَقَرَّرُ كَوْنُهُ لِلْمَضَارِبَةِ بِالْعَمَلِ فَكَانَ الْحَالُ مَرَاعَى قَبْلَهُ، وَلِأَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ أَنَّ الدَّفْعَ قَبْلَ الْعَمَلِ إِبْدَاعٌ وَبَعْدَهُ إِبْصَاعٌ، وَالْفِعْلَانِ يَمْلِكُهُمَا الْمَضَارِبُ فَلَا يَضْمَنُ بِهِمَا إِلَّا أَنَّهُ إِذَا رِبَحَ فَقَدْ ثَبَتَ لَهُ شِرْكَةٌ فِي الْمَالِ فَيَضْمَنُ كَمَا لَوْ خَلَطَهُ بغيرِهِ، وَهَذَا إِذَا كَانَتِ الْمَضَارِبَةُ صَحِيحَةً فَإِنْ كَانَتْ فَاسِدَةً لَا يَضْمَنُ الْأَوَّلُ وَإِنْ عَمَلَ الثَّانِي، لِأَنَّهُ أَجِيرٌ فِيهِ وَلَهُ أَجْرٌ مِثْلَهُ فَلَا يَثْبُتُ الشِّرْكَةُ بِهِ، ثُمَّ ذَكَرَ فِي الْكِتَابِ يَضْمَنُ الْأَوَّلُ وَلَمْ يَذْكُرِ الثَّانِي وَقِيلَ يَنْبَغِي أَنْ لَا يَضْمَنَ الثَّانِي عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَعِنْدَهُمَا يَضْمَنُ بِنَاءً عَلَى اخْتِلَافِهِمْ فِي مُودَعِ الْمُودَعِ، وَقِيلَ رَبُّ الْمَالِ بِالْخِيَارِ إِنْ شَاءَ ضَمِنَ الْأَوَّلُ وَإِنْ شَاءَ ضَمِنَ الثَّانِي بِالْإِجْمَاعِ وَهُوَ الْمَشْهُورُ وَهَذَا عِنْدَهُمَا ظَاهِرٌ وَكَذَا عِنْدَهُ وَوَجْهُ الْفَرْقِ لَهُ بَيْنَ هَذِهِ وَبَيْنَ مُودَعِ الْمُودَعِ أَنَّ الْمُودَعِ الثَّانِي يَقْبِضُ لِمَنْفَعَةِ الْأَوَّلِ فَلَا يَكُونُ ضَامِنًا أَمَّا الْمَضَارِبُ الثَّانِي يَعْمَلُ فِيهِ لِنَفْعِ نَفْسِهِ فَجَازَ أَنْ يَكُونَ ضَامِنًا، ثُمَّ إِنْ ضَمِنَ الْأَوَّلُ صَحَّتِ الْمَضَارِبَةُ بَيْنَ

الْأَوَّلِ وَبَيْنَ الثَّانِي وَكَانَ الرَّبُّ بَيْنَهُمَا عَلَى مَا شَرَطَا، لِأَنَّهُ ظَهَرَ أَنَّهُ مَلَكَهُ بِالضَّمَانِ مِنْ حِينَ خَالَفَ بِالذَّفْعِ إِلَى غَيْرِهِ لَا عَلَى الْوَجْهِ الَّذِي رَضِيَ بِهِ فَصَارَ كَمَا إِذَا دَفَعَ مَالٌ نَفْسَهُ، وَإِنْ ضَمَّنَ الثَّانِي رَجَعَ عَلَى الْأَوَّلِ بِالْعَقْدِ لِأَنَّهُ عَامِلٌ لَهُ كَمَا فِي الْمَوْدَعِ، وَلِأَنَّهُ مَعْرُورٌ مِنْ جِهَتِهِ فِي ضَمَنِ الْعَقْدِ وَتَصَحُّحِ الْمُضَارَبَةِ وَالرَّبُّ بَيْنَهُمَا عَلَى مَا شَرَطَا لِأَنَّ إِفْرَارَ الضَّمَانِ عَلَى الْأَوَّلِ فَكَأَنَّهُ ضَمَّنَهُ ابْتِدَاءً وَيَطِيبُ الرَّبُّ لِلثَّانِي وَلَا يَطِيبُ لِلْأَعْلَى، لِأَنَّ الْأَسْفَلَ يَسْتَحِقُّهُ بِعَمَلِهِ وَلَا خَبَثَ فِي الْعَمَلِ وَالْأَعْلَى يَسْتَحِقُّهُ بِمِلْكِهِ الْمُسْتَنْدُ بِأَدَاءِ الضَّمَانِ فَلَا يَغْرَى عَنْ نَوْعِ خُبثٍ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مضارب مال مضارب کو مضاربت کرنے کے لیے دوسرے کو دے حالانکہ رب المال نے اسے اجازت نہیں دی تھی تو محض دینے اور مضارب ثانی کے تصرف کرنے سے مضارب اول رب المال کے لیے کسی چیز کا ضامن نہیں ہوگا یہاں تک کہ مضارب ثانی کو نفع حاصل ہو جائے جب نفع حاصل ہوگا تو مضارب اول رب المال کے لیے ضامن ہوگا یہ امام اعظم رحمہ اللہ سے حضرت حسن بن زیاد کی روایت ہے۔ حضرات صاحبین رحمہم اللہ فرماتے ہیں کہ مضارب ثانی کے عمل کرتے ہیں مضارب اول ضامن ہوگا خواہ ثانی کو نفع ملے یا نہ ملے، یہ ظاہر الروایہ ہے۔

امام زفر رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ صرف دینے سے مضارب اول ضامن ہوگا خواہ ثانی عمل کرے یا نہ کرے یہی امام ابو یوسف رحمہ اللہ سے ایک روایت ہے، کیوں کہ مضارب کو صرف امانت کے طور پر دینے کا اختیار ہے جب کہ یہ مضاربت کے طور پر دینا ہے (اس لیے دینے والا ضامن ہوگا) حضرات صاحبین رحمہم اللہ کی دلیل یہ ہے کہ دنیا در حقیقت دوسرے کے قبضے میں امانت رکھنا ہے اور کام شروع کرنے سے یہ دفع مضاربت کے لیے ہوگا لہذا اس سے پہلے کی حالت حفاظت کی حالت ہوگی۔

حضرت امام اعظم رحمہ اللہ کی دلیل یہ ہے کہ کام شروع کرنے سے پہلے دینا ایداع ہے اور بعد العمل البضاع ہے اور مضارب اول ایداع اور البضاع دونوں کا مالک ہے، لہذا ان دونوں کی وجہ سے اس پر ضمان نہیں ہوگا، ہاں جب نفع ہوگا تو مال میں دوسرے مضارب کی شرکت ثابت ہو جائے گی اس لیے وہ ضامن ہوگا جیسے اگر اول مال مضاربت کو دوسرے کے مال کے ساتھ ملا دے تو وہ ضامن ہوتا ہے۔ اور یہ حکم اس وقت ہے جب مضاربت صحیح ہو، لیکن اگر مضاربت فاسد ہو تو مضارب اول ضامن نہیں ہوگا، اگرچہ دوسرے مضارب نے کام شروع کر دیا ہو، کیوں کہ دوسرا اس میں اجیر ہے اور اسے اجرت مثلی ملے گی۔ اور مال میں اس کی شرکت متحقق نہیں ہوگی۔ پھر قدوری میں مضارب اول کے ضامن ہونے کا تذکرہ ہے اور ثانی کا کوئی تذکرہ نہیں ہے (کیوں کہ اس میں اختلاف ہے) ایک قول یہ ہے کہ امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں دوسرے کو ضامن نہیں ہونا چاہئے جب کہ حضرات صاحبین رحمہم اللہ کے یہاں دوسرے پر ضمان ہونا چاہئے یہ اختلاف مودع المودع کے اختلاف پر مبنی ہے۔ دوسرا قول یہ ہے کہ رب المال کو اختیار ہے اگر چاہے تو اول سے تاوان لے اور اگر چاہے تو دوسرے سے ضمان لے۔ یہ حکم متفق علیہ ہے یہی مشہور مذہب ہے اور حضرات صاحبین رحمہم اللہ کے یہاں یہ ظاہر ہے، نیز امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں بھی ظاہر ہے۔ اور امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں اس مسئلے میں اور مودع المودع والے مسئلے میں

فرق یہ ہے کہ مودع ثانی پہلے مودع کی منفعت کے لیے مال امانت پر قبضہ کرتا ہے اس لیے وہ ضامن نہیں ہوگا لیکن مضارب ثانی اس میں اپنے لیے کام کرتا ہے، لہذا وہ ضامن ہوگا۔

پھر اگر رب المال مضارب اول کو ضامن بناتا ہے تو اول اور ثانی مضارب کے مابین مضاربہ صحیح ہوگی اور اس کا نفع ان کے مابین ان کی شرطوں کے مطابق مشترک ہوگا، کیوں کہ یہ واضح ہو گیا کہ جس وقت اس نے رب المال کی مخالفت کر کے دوسرے کو مال دیا اسی وقت سے وہ مال مضاربہ کا مالک ہو گیا (لیکن رب المال کی رضامندی کے طور پر دینے کی صورت میں مالک نہیں ہوگا) تو یہ ایسا ہو گیا جیسے اس نے اپنا مال مضاربہ کے لیے دیا ہو۔

اور اگر رب المال مضاربہ ثانی کو ضامن بناتا ہے تو مضاربہ ثانی عقد کی وجہ سے اول سے رجوع کرے گا، کیوں کہ مضاربہ ثانی اول کے لیے کام کرتا ہے جیسے مودع میں ہے۔ اور اس لیے کہ دوسرا مضاربہ عقد میں اول کی طرف سے دھوکہ کھا گیا ہے (لہذا اس حوالے سے بھی وہ اول سے ضامن ہوگا) اور مضاربہ صحیح ہوگی اور ان کی شرط کے مطابق ان میں نفع کی تقسیم ہوگی اس لیے کہ ضمان کا اقرار درحقیقت پہلے مضاربہ پر ہے تو ایسا ہو گیا گویا رب المال نے ابتداءً اس سے ضمان لیا ہے۔ اور دوسرے مضاربہ کے لیے نفع لینا حلال ہوگا لیکن مضاربہ اول کے لیے نفع لینا اچھا نہیں ہوگا کیوں کہ مضاربہ ثانی اپنے کام کی وجہ سے مستحق نفع ہوا ہے اور پہلا مضاربہ اپنی اس ملکیت کی وجہ سے نفع کا استحقاق رکھتا ہے جو دائے ضمان کی حالت کی طرف منسوب ہے اس لیے یہ تھوڑے بہت خبث سے خالی نہیں ہوگا۔

مضارب کا بلا اجازت آگے مضاربہ کرنا:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر رب المال کی اجازت اور اس کی مرضی و خوشی کے بغیر مضارب مال مضاربہ کسی دوسرے شخص کو مضاربہ کرنے کے لیے دیتا ہے تو مضاربہ اول پر ضمان ہوگا لیکن یہ ضمان کب ہوگا؟ اس سلسلے میں حضرات فقہاء کی مختلف آراء ہیں (۱) حضرت حسن بن زیادؒ سے امام اعظمؒ کی روایت یہ ہے کہ صرف دوسرے کو مال دینے یا دوسرے کے کام شروع کرنے سے مضاربہ اول ضامن نہیں ہوگا بلکہ جب دوسرا مضاربہ اس مال میں نفع کمائے گا تب وہ ضامن ہوگا، کیوں کہ مضاربہ اول کو مال مضاربہ امانت کے طور پر بھی دینے کا اختیار ہے اور البضاع یعنی اپنی اصل پونجی اور پورا نفع لے کر کام کرانے کا بھی اختیار ہے اور ان صورتوں میں چونکہ مضاربہ ثانی کی نفع میں بھی شرکت نہیں ہوتی (چہ جائے کہ اصل مال میں اس کا استحقاق ہو) اس لیے دینے اور کام کرانے کی صورت میں اول پر ضمان نہیں ہوگا ہاں جب دوسرا شخص نفع کمالے گا تب اس میں دوسرے کی شرکت متحقق ہوگی اور اس وقت اول ضامن ہوگا۔

(۲) حضرات صاحبین رحمہم فرماتے ہیں کہ جب دوسرا شخص کام شروع کر دے گا تو مضاربہ اول ضامن ہوگا خواہ اس میں نفع ہو یا نہ ہو کیوں کہ کام شروع کرنے کی وجہ سے یہ دینا مضاربہ کے لیے محقق ہو جائے گا اور نفع ملنا نہ ملنا تو بعد کی بات ہے اور اسے کوئی نہیں جانتا ہے اس لیے کام شروع کرنا مضاربہ کے لیے دلیل ہوگا اور اسی پر ضمان مرتب ہوگا۔ یہی ظاہر الروایہ ہے۔

(۳) امام زفرؒ فرماتے ہیں کہ محض دوسرے کو دینے سے ہی اول ضامن ہوگا خواہ دوسرا کام شروع کرے یا نہ کرے وہ

وهذا إذا كانت الخ یہ حکم یعنی مضارب اول پر وجوب ضمان کا حکم اس صورت میں ہے جب مضارب بت صحیح ہو اور اگر مضارب بت فاسد ہو تو مضارب اول پر کسی بھی صورت میں ضمان نہیں ہوگا کیوں کہ اس وقت دوسرا شخص محض اجبر اور مزدور ہوگا اور اسے اس کے کام کی اجرت مثلی ہی ملے گی خواہ وہ نفع بھی کمالے۔ پھر قدوری میں صرف مضارب اول پر وجوب ضمان کے حوالے سے صراحت ہے اور مضارب ثانی کے متعلق اس سلسلے میں کوئی وضاحت نہیں ہے، کیوں کہ مضارب ثانی پر وجوب ضمان کا حکم مختلف فیہ ہے یعنی امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں اس پر ضمان نہیں ہوگا جب کہ حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم کے یہاں وہ ضامن ہوگا، کیوں کہ اگر مودع مال امانت کو کسی کے پاس ودیعت رکھ دے اور دوسرے مودع کے پاس وہ مال ہلاک ہو جائے تو امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں مودع ثانی پر ضمان نہیں ہوگا اور حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم کے یہاں مالک مال کو اختیار ہوگا چاہے تو مودع اول سے ضمان لے اور اگر چاہے تو مودع ثانی سے ضمان لے اسی طرح صورت مسئلہ میں بھی ان حضرات کے یہاں رب المال کو دونوں سے ضمان لینے کا اختیار دیا گیا ہے۔ بہر حال ضمان کے لین دین کے بعد مضارب اول اور مضارب ثانی کے مابین عقد مضارب بت صحیح ہوگا اور جو نفع ملے گا وہ ان کی شرطوں کے مطابق ان میں تقسیم ہوگا البتہ مضارب ثانی کے لیے یہ نفع ہر طرح سے حلال ہوگا، کیوں کہ یہ اس کی محنت اور اس کے کام کا اثر اور نتیجہ ہے اس لیے دودو چار کی طرح حلال ہے، لیکن مضارب اول کے لیے اسے صدقہ کر دینا بہتر ہے کیوں کہ اگرچہ یہ نفع اس کی ملکیت کا ہے لیکن یہ ملکیت تاوان اور ضمان کے ذریعے ثابت ہوئی ہے اور اس میں غصب کی بو آتی ہے اس لیے اس کی حلت نمبر ۱۰۱ نہیں ہوگی۔

قَالَ وَإِذَا دَفَعَ إِلَيْهِ رَبُّ الْمَالِ مُضَارَبَةً بِالنِّصْفِ وَأَذَّنَ لَهُ بِأَنْ يَدْفَعَهُ إِلَى غَيْرِهِ فَدَفَعَهُ بِالثُلُثِ وَقَدْ تَصَرَّفَ الثَّانِي وَرَبِحَ فَإِنْ كَانَ رَبُّ الْمَالِ قَالَ لَهُ عَلَى أَنْ مَارَزَقَ اللَّهُ فَهُوَ بَيْنَنَا نِصْفَانِ فَلِرَبِّ الْمَالِ النِّصْفُ وَلِلْمُضَارِبِ الثَّانِي الثُّلُثُ وَلِلْمُضَارِبِ الْأَوَّلِ السُّدُسُ، لِأَنَّ الدَّفْعَ إِلَى الثَّانِي مُضَارَبَةً قَدْ صَحَّ لَوْجُودِ الْأَمْرِ بِهِ مِنْ جِهَةِ الْمَالِكِ وَرَبُّ الْمَالِ شَرَطَ لِنَفْسِهِ نِصْفَ جَمِيعِ مَارَزَقَ فَلَمْ يَبْقَ لِلأَوَّلِ إِلَّا النِّصْفُ فَيَنْصَرِفُ تَصْرِفُهُ إِلَى نَصِيبِهِ وَقَدْ جَعَلَ مِنْ ذَلِكَ بِقَدْرِ ثُلُثِ الْجَمِيعِ لِلثَّانِي فَيَكُونُ لَهُ فَلَمْ يَبْقَ إِلَّا السُّدُسُ وَيَطِيبُ لَهُمَا ذَلِكَ، لِأَنَّ فَعَلَ الثَّانِي وَاقَعَ لِلأَوَّلِ كَمَنْ اسْتَوْجَرَ عَلَى خِيَاطَةِ ثَوْبٍ بِدَرَاهِمٍ فَاسْتَجَرَ غَيْرَهُ عَلَيْهِ بِنِصْفِ دَرَاهِمٍ وَإِنْ كَانَ قَالَ لَهُ عَلَى أَنْ مَارَزَقَكَ اللَّهُ تَعَالَى فَهُوَ بَيْنَنَا نِصْفَانِ فَلِلْمُضَارِبِ الثَّانِي الثُّلُثُ وَالبَاقِي بَيْنَ الْمُضَارِبِ الْأَوَّلِ رَبِّ الْمَالِ نِصْفَانِ، لِأَنَّهُ فُوضَ إِلَيْهِ التَّصَرُّفُ وَجَعَلَ لِنَفْسِهِ نِصْفَ مَارَزَقَ الْأَوَّلِ وَقَدْ رَزَقَ الثَّلَاثِينَ فَيَكُونُ بَيْنَهُمَا، بِخِلَافِ الْأَوَّلِ لِأَنَّهُ جَعَلَ لِنَفْسِهِ نِصْفَ جَمِيعِ الرِّبْحِ فَافْتَرَقَا.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر رب المال نے آدھے نفع پر مضارب کو مال مضارب بت دیا اور اسے یہ اجازت دے دی کہ وہ دوسرے کو مضارب بت کے لیے وہ مال دے سکتا ہے اور اس نے دوسرے کو تنہائی نفع پر وہ مال مضارب بت کے لیے دیدیا اور دوسرے نے تصرف

کر کے اس میں نفع کمایا تو اگر رب المال نے مضارب اول سے یہ کہا ہو کہ اللہ پاک جو کچھ ہمیں دیں گے وہ ہمارے مابین آدھا آدھا تقسیم ہوگا تو رب المال کو نصف ملے گا، دوسرے مضارب کو ثلث ملے گا اور مضارب اول کو سدس ملے گا، کیوں کہ دوسرے مضارب کو مضاربہ کے لیے مال دینا صحیح ہے، کیوں کہ مالک کی طرف سے امر دفع موجود ہے اور رب المال نے پورے نفع میں سے اپنے لیے نصف کی شرط لگائی ہے، لہذا مضارب اول کے لیے صرف نصف نفع باقی رہا اس لیے اول کا تصرف اس کے حصے کی طرف راجع ہوگا اور اس کے نفع میں سے دوسرے مضارب کے لیے تہائی حصہ مقرر کیا گیا ہے، اس لیے وہ ثلث دوسرے کے لیے ہوگا اور اول کے لیے صرف سدس باقی رہے گا اور یہ نفع دونوں مضاربوں کے لیے حلال ہوگا، اس لیے دوسرے مضارب کا فعل پہلے کے لیے واقع ہوگا جیسے کسی نے ایک درہم کے عوض کوئی کپڑا سلنے کے لیے اجرت پر دیا اور اس درزی نے دوسرے کو نصف درہم پر سلائی کے لیے اجرت پر لے لیا۔

اور اگر رب المال نے مضارب سے یہ کہا ہو کہ اللہ پاک جو کچھ تمہیں روزی دیں گے وہ ہمارے مابین آدھا آدھا ہوگا تو مضارب ثانی کو ثلث ملے گا اور باقی مضارب اول اور رب المال کے مابین نصف نصف ہوگا، اس لیے کہ رب المال نے مضارب اول کو تصرف سوئپ دیا ہے اور اسے ملنے والا نفع اپنے لیے آدھا کر لیا ہے اور چونکہ اسے دو ثلث نفع ملا ہے اس لیے وہ ان میں مشترک ہوگا۔ برخلاف پہلی صورت کے، کیوں کہ اس صورت میں رب المال نے پورے نفع میں سے اپنے لیے نصف کی شرط لگائی ہے، اس لیے دونوں مسئلے الگ الگ ہو گئے۔

اللغات:

﴿أذن له﴾ اس کو اجازت دے دی۔ ﴿سدس﴾ چھٹا حصہ۔ ﴿نصيب﴾ حصہ۔ ﴿فوض﴾ سپرد کیا ہے۔

مضارب کا آگے مضاربہ کرنا:

عبارت میں دو مسئلے بیان کیے گئے ہیں: (۱) رب المال نے مضارب کو مضاربہ کے لیے مال دیا اور یہ کہہ دیا کہ تم اس مال کو کسی اور کو مضاربہ پر دے سکتے ہو میری طرف سے کلی اختیار ہے البتہ جو کچھ نفع ہوگا وہ میرے اور تمہارے درمیان آدھا آدھا ہوگا۔ مضارب نے رب المال کے اختیار کو دیکھتے ہوئے مال مضاربہ ایک شخص کو تہائی نفع پر مضاربہ کرنے کے لیے دیدیا اور اس مضاربہ ثانی نے اس مال میں مثلاً ۱۲۰۰ کا نفع کمایا تو اس میں سے نصف یعنی ۶۰۰ چھ سو رب المال کا ہوگا اور ثلث مضاربہ ثانی کو ۴۰۰ ملے گا اور سدس یعنی دو سو مضاربہ اول کو دیا جائے گا اور دونوں مضاربوں کو ملنے والا نفع حلال اور پاکیزہ ہوگا، اس لیے کہ اگرچہ مضارب اول کی طرف سے عمل نہیں پایا گیا لیکن مضاربہ ثانی کا عمل مضاربہ اول کے عمل کے قائم مقام ہے اس لیے کہ مضاربہ اول ہی درحقیقت دونوں عقدوں کا مباشر ہے۔ اس کی مثال ایسی ہے جیسے نعمان نے سلمان سے ایک درہم کے عوض کسی کپڑے کی سلائی کا معاملہ کیا اور پھر سلمان نے سلیم کو نصف درہم دے کر وہ کپڑا سلا لیا تو سلمان اور سلیم دونوں کے لیے نصف نصف درہم کا لین دین صحیح ہے۔ اسی طرح صورت مسئلہ میں بھی دونوں مضاربوں کے لیے نفع لینا درست اور جائز ہے۔

(۲) دوسرا مسئلہ یعنی یہی ہے فرق صرف اتنا ہے کہ اس میں رب المال نے مضارب کے ساتھ نفع کا حساب کتاب کرنے میں

ک ضمیر خطاب لگا کر علیٰ اَن مَارَزَقَكَ اللّٰهُ تَعَالٰی فَهُوَ بَيْنَنَا نِصْفَانِ کہہ دیا ہو تو اس صورت میں مضارب ثانی کو ثلث دے کر باقی آٹھ سو کو رب المال اور مضارب اول میں نصف نصف یعنی چار چار سو کر کے تقسیم کیا جائے گا، کیوں کہ اس صورت میں رب المال نے مضارب کو ملنے والے حصے میں سے نصف نفع لینے کی شرط لگائی ہے جب کہ پہلی صورت میں اس نے پورے نفع میں سے نصف لینے کی شرط لگائی تھی وہو الفرق بینہما۔

وَلَوْ كَانَ قَالَ لَهُ فَمَا رِبْحُكَ مِنْ شَيْءٍ فَبَيْنِي وَبَيْنَكَ نِصْفَانِ وَقَدْ دَفَعَ إِلَىٰ غَيْرِهِ بِالنِّصْفِ فَلِلثَّانِي النِّصْفُ وَالبَاقِي بَيْنَ الْأَوَّلِ وَرَبِّ الْمَالِ، لِأَنَّ الْأَوَّلَ شَرَطَ لِلثَّانِي نِصْفَ الرِّبْحِ وَذَلِكَ مُقَوَّضٌ إِلَيْهِ مِنْ جِهَةِ رَبِّ الْمَالِ فَيَسْتَحِقُّهُ وَقَدْ جَعَلَ رَبُّ الْمَالِ لِنَفْسِهِ نِصْفَ مَارِبَحِ الْأَوَّلِ وَلَمْ يَرْبَحْ إِلَّا النِّصْفَ فَيَكُونُ بَيْنَهُمَا، وَلَوْ كَانَ قَالَ لَهُ عَلَىٰ أَنَّ مَارَزَقَ اللّٰهُ تَعَالٰی فَلِي نِصْفُهُ أَوْ قَالَ لَهُ فَمَا كَانَ مِنْ فَضْلِي فَبَيْنِي وَبَيْنَكَ نِصْفَانِ وَقَدْ دَفَعَ إِلَىٰ آخَرَ مُضَارَبَةً بِالنِّصْفِ فَلِرَبِّ الْمَالِ النِّصْفُ وَلِلْمُضَارِبِ الثَّانِي النِّصْفُ وَلَا شَيْءٌ لِلْمُضَارِبِ الْأَوَّلِ، لِأَنَّهُ جَعَلَ لِنَفْسِهِ نِصْفَ مُطْلَقِ الْفَضْلِ فَيَنْصَرِفُ شَرَطُ الْأَوَّلِ النِّصْفَ لِلثَّانِي إِلَىٰ جَمِيعِ نَصِيبِهِ فَيَكُونُ لِلثَّانِي بِالشَّرْطِ وَيَخْرُجُ الْأَوَّلُ بِغَيْرِ شَيْءٍ كَمَنْ اسْتَوْجَرَ لِيَخِيْطَ ثَوْبًا بِدِرْهَمٍ فَاسْتَاَجَرَ غَيْرَهُ لِيَخِيْطَهُ بِمِثْلِهِ.

ترجمہ: اور اگر رب المال نے مضارب اول سے یہ کہا ہو کہ تمہیں جو بھی نفع ملے گا وہ میرے اور تمہارے درمیان آدھا آدھا ہوگا حالانکہ اس نے نصف نفع کی شرط پر دوسرے کو وہ مال مضاربہ کے لیے دیا ہو تو دوسرے مضارب کو نصف ملے گا اور باقی نصف مضارب اول اور رب المال میں تقسیم ہوگا، کیوں کہ مضارب اول نے دوسرے کے لیے نصف نفع کی شرط لگائی ہے اور رب المال کی طرف سے اسے ایسا کرنے کا اختیار بھی تھا اس لیے ثانی نصف کا مستحق ہوگا، اور مضارب اول کو ملنے والے نفع میں سے رب المال نے خود نصف لینے کی شرط لگائی تھی اور اسے نصف ہی نفع حاصل ہوا ہے اس لیے وہ نصف ان کے مابین مشترک ہوگا۔

اور اگر رب المال نے اول سے یہ کہا ہو کہ اللہ پاک جو کچھ روزی دیں گے اس کا نصف میرا ہوگا یا رب المال نے یہ کہا ہو کہ جو کچھ بڑھے گا وہ میرے اور تمہارے درمیان آدھا آدھا رہے گا اور مضارب اول نے نصف نفع پر وہ مال دوسرے کو مضاربہ کے لیے دے رکھا ہو تو رب المال کو نصف ملے گا اور مضارب ثانی کو نصف ملے گا جب کہ مضارب اول کو کچھ نہیں ملے گا، کیوں کہ رب المال نے اپنے لیے مطلق نصف فضل مقرر کیا ہے، لہذا مضارب اول کی طرف سے دوسرے کے لیے نصف ربح کی شرط اس کے پورے حصے کی طرف راجع ہوگی۔ لہذا شرط کی وجہ سے دوسرے کو نصف مل جائے گا اور مضارب اول بغیر کچھ لیے درمیان سے نکل جائے گا جیسے کوئی شخص ایک درہم کے عوض کوئی کپڑا سلنے کے لیے اجرت پر لیا گیا اور اس نے بھی ایک درہم کے عوض دوسرے کو وہ کپڑا سلنے کے لیے اجرت پر رکھ لیا (تو پہلے والے درزی کو کچھ نہیں ملے گا)۔

اللُّغَاتُ:

﴿مفوض﴾ سونپا گیا ہے۔ ﴿لم یربح﴾ منافع نہیں کمایا۔ ﴿یخیط﴾ تاکہ وہ سلائی کرے۔ ﴿فضل﴾ اضافہ، باقی ماندہ۔

مضارب کا برابر نفع پر آگے مضاربت کروانا:

عبارت میں دو مسئلے مذکور ہیں: (۱) اگر رب المال نے مضارب اول سے یہ کہا ہو کہ جو کچھ تم نفع کماؤ گے وہ میرے اور تمہارے مابین نصف نصف ہوگا اور اس کی اجازت سے مضارب نے نصف نفع پر دوسرے کو وہ مال مضاربت کے لیے دے دیا تو نفع کا نصف مضارب ثانی کو ملے گا اور باقی نصف میں یہ دونوں یعنی اب المال اور مضارب شریک ہوں گے، کیوں کہ یہی نصف مضارب اول کو نفع میں ملا ہے۔ (۲) اگر رب المال نے یہ کہا ہو کہ اللہ پاک جو روزی دیں گے یا راس المال ہے جو زائد ہوگا وہ میرے اور تمہارے درمیان نصف نصف ہوگا اور مضارب اول نے دوسرے مضارب کو بھی نصف نفع پر وہ مال دیدیا تو اس صورت میں پورے نفع کا نصف رب المال لے گا اور جو نصف بچا ہے وہ مضارب ثانی کو ملے گا اور مضارب اول کو کچھ نہیں ملے گا جیسے زید نے بکر سے کہا ایک درہم میں میری قیص سل دو اور بکر نے معاملہ عمر کے حوالے کر دیا یعنی ایک درہم میں عمر سے سلوا لیا تو بکر کو کچھ نہیں ملے گا اسی طرح صورت مسئلہ میں بھی مضارب اول کو کچھ نہیں ملے گا۔

وَإِنْ شَرَطَ لِلْمُضَارِبِ الثَّانِيِ الثُّلُثِيِ الرَّبْحِ فَلِرَبِّ الْمَالِ النِّصْفُ وَلِلْمُضَارِبِ الثَّانِيِ النِّصْفُ وَيَضْمَنُ الْمُضَارِبُ الْأَوَّلُ لِلثَّانِيِ سُدُسُ الرَّبْحِ فِي مَالِهِ، لِأَنَّهُ شَرَطَ لِلثَّانِيِ شَيْئًا هُوَ مُسْتَحَقٌّ لِرَبِّ الْمَالِ فَلَمْ يَنْفُذْ فِي حَقِّهِ لِمَا فِيهِ مِنَ الْإِبْطَالِ لَكِنِ التَّسْمِيَةُ فِي نَفْسِهَا صَحِيحَةٌ لِكُونَ الْمُسَمَّى مَعْلُومًا فِي عَقْدٍ يَمْلِكُهُ وَقَدْ ضَمِنَ لَهُ السَّلَامَةُ فَيَلْزَمُهُ الْوَفَاءُ بِهِ، وَلِأَنَّهُ عَرَّاهُ فِي ضَمَنِ الْعَقْدِ وَهُوَ سَبَبُ الرُّجُوعِ فَلِهَذَا يَرْجِعُ عَلَيْهِ وَهُوَ نَظِيرٌ مَنِ اسْتُوجِرَ لِخِيَاطَةٍ ثَوْبٍ بِدِرْهَمٍ فَدَفَعَهُ إِلَى مَنْ يُخِيْطُهُ بِدِرْهَمٍ وَنِصْفٍ.

ترجمہ: اور اگر مضارب اول نے مضارب ثانی کے لیے دو تہائی نفع کی شرط لگائی تو رب المال کو نصف ملے گا اور دوسرے مضارب کو بھی نصف ملے گا اور مضارب اول ثانی کے لیے اپنے مال سے سدس نفع کا ضامن ہوگا، کیوں کہ اس نے ثانی کے لیے ایسی شرط لگائی ہے جس کا رب المال مستحق ہے لہذا رب المال کے حق میں یہ شرط نافذ نہیں ہوگی، کیوں کہ اس میں اس کے حق کا ابطال ہے لیکن یہ شرط فی نفع صحیح ہے، کیوں کہ اس کی مقدار ایک ایسے عقد میں معلوم اور متعین ہے، جس کا مضارب مالک ہے اور چونکہ مضارب اول ثانی کے لیے اس شرط کو پورا کرنے کا عہد کر چکا ہے لہذا اسے پورا کرنا اس پر لازم ہوگا نیز اول نے عقد کے متعلق ثانی کو دھوکہ دیا ہے اور دھوکہ دینار جوع کا سبب ہے اس لیے ثانی اول پر (سدس نفع کے لیے) رجوع کرے گا اس کی مثال ایسی ہے جسے کسی نے کسی کو ایک درہم کے عوض کپڑا سننے کے لیے کرایا پر لیا پھر اس نے دوسرے کو ڈیڑھ درہم میں سننے کے لیے وہ کپڑا دیدیا۔

اللغات:

﴿ثلثی﴾ دو تہائی۔ ﴿سدس﴾ چھٹا حصہ۔ ﴿مستمی﴾ مقررہ، مذکور۔ ﴿خیاطہ﴾ سلائی۔ ﴿استوجو﴾ اجرت پر رکھا گیا۔

مضارب کا آگے زیادہ نفع پر مضاربہ کرانا:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ رب المال نے پورے نفع سے اپنے لیے نصف لینے کی شرط لگائی اور مضارب اول نے دوثلث پر دوسرے کو عقد مضاربہ کرنے کے لیے وہ مال دیا تو اب رب المال کو نصف ملے گا اور مضارب ثانی کا حق دوثلث ہے جو نفع کی مقدار سے زائد ہے اس لیے اسے نصف تو نفع سے نقد ملے گا اور باقی سدس مضارب اول کے ذمے دین ہوگا تکمیلۃ للثلثین اور اسے رب المال کے حصہ نفع میں سے نہیں دیا جائے گا بلکہ مضارب اول پر اس کے مال میں اس سدس کی ادائیگی لازم ہوگی، کیوں کہ مضارب اول ہی نے اس کے لیے دوثلث کی شرط لگائی تھی، لہذا اس کو پورا کرنا بھی اسی کے ذمے ہوگا، جیسے زید نے عمر سے ایک درہم کے عوض کپڑا سلنے کا معاملہ کیا اور عمر نے وہی کپڑا بکر سے ڈیڑھ درہم میں سلوایا تو زید پر بکر کے لیے ایک درہم واجب ہوگا اور باقی نصف درہم عمر پر لازم ہوگا، کیوں کہ یہ اضافہ خود اسی کی طرف سے ہے۔



فَصْلٌ اَمِیْ هٰذَا فَصْلٌ فِیْ بَیَانِ اِدْخَالِ الْغَیْرِ مَعَ الْمُضَارِبِ

مضارب کے ساتھ دوسرے کو شامل کرنے کا بیان

قَالَ وَاِذَا شَرَطَ الْمُضَارِبُ لِرَبِّ الْمَالِ ثُلُثَ الرَّبْحِ وَلِعَبْدٍ رَبِّ الْمَالِ ثُلُثُ الرَّبْحِ عَلَى اَنْ یَّعْمَلَ مَعَهُ وَلِنَفْسِهِ ثُلُثُ الرَّبْحِ فَهُوَ جَائِزٌ، لِاَنَّ لِلْعَبْدِ يَدًا مُّعْتَبِرَةً خُصُوصًا اِذَا كَانَ مَآذُوْنَا لَهُ وَاسْتَرَطَ الْعَمَلِ اِذْنٌ لَهُ وَلِهٰذَا لَا یَكُوْنُ لِلْمَوْلٰی وِلَایَةُ اُخْذِ مَا اَوْدَعَهُ الْعَبْدُ وَاِنْ كَانَ مُحْجُوْرًا عَلَیْهِ وَلِهٰذَا یَجُوْزُ بَیْعُ الْمَوْلٰی مِنْ عِنْدِهِ الْمَآذُوْنِ، وَاِذَا كَانَ كَذٰلِكَ لَمْ یَكُنْ مَانِعًا مِنَ التَّسْلِیْمِ وَالتَّخْلِیَةِ بَیْنَ الْمَالِ وَالْمُضَارِبِ، بِخِلَافِ اسْتِرَاطِ الْعَمَلِ عَلٰی رَبِّ الْمَالِ، لِاَنَّهُ مَانِعٌ مِنَ التَّسْلِیْمِ عَلٰی مَآمَرٍ، وَاِذَا صَحَّتِ الْمُضَارَبَةُ یَكُوْنُ الثُّلُثُ لِلْمُضَارِبِ بِالشَّرْطِ وَالثُّلَاثَانِ لِلْمَوْلٰی، لِاَنَّ كَسْبَ الْعَبْدِ لِلْمَوْلٰی اِذَا لَمْ یَكُنْ عَلَیْهِ دَیْنٌ، وَاِنْ كَانَ عَلَیْهِ دَیْنٌ فَهُوَ لِلْغُرْمَاءِ هٰذَا اِذَا كَانَ الْعَاقِدُ هُوَ الْمَوْلٰی، وَلَوْ عَقَدَ الْعَبْدُ الْمَآذُوْنُ عَقْدَ الْمُضَارَبَةِ مَعَ اُجْنِبِیٍّ وَشَرَطَ الْعَمَلَ عَلٰی الْمَوْلٰی لَا یَصِحُّ اِنْ لَمْ یَكُنْ عَلَیْهِ دَیْنٌ، لِاَنَّ هٰذَا اسْتِرَاطُ الْعَمَلِ عَلٰی الْمَالِکِ، وَاِنْ كَانَ عَلٰی الْعَبْدِ دَیْنٌ صَحَّ عِنْدَ اَبِیْ حَنِیْفَةَ رَحْمَةُ اللّٰهِ عَلَیْهِ، لِاَنَّ الْمَوْلٰی بِمَنْزِلَةِ الْاُجْنِبِیِّ عِنْدَهُ عَلٰی مَا عُرِفَ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مضارب نے رب المال کے لیے تہائی نفع کی شرط لگائی اور رب المال کے غلام کے لیے تہائی نفع کی شرط لگائی اس شرط پر کہ وہ مضارب کے ساتھ کام کرے گا اور اپنے لیے تہائی نفع کی شرط لگائی تو جائز ہے، کیوں کہ غلام کا قبضہ معتبر ہوتا ہے بالخصوص اس صورت میں جب وہ ماذون ہو اور اس کے کام کرنے کی شرط اس کے مولیٰ کی طرف سے اجازت ہے اسی لیے مولیٰ کو یہ ولایت نہیں ہے کہ وہ غلام کی ودیعت کردہ چیز لے لے اگرچہ وہ عبد مجبور ہو اسی لیے اپنے عبد ماذون سے مولیٰ کی خرید و فروخت جائز ہے اور جب صورت حال یہ ہے تو غلام کا مضارب کے ساتھ کام کرنے کی شرط لگانا مال اور مضارب کے مابین تسلیم اور تخلیہ سے مانع نہیں ہوگا۔ برخلاف رب المال پر کام کرنے کی شرط کے لیے یہ مانع عن التسلیم ہے جیسا کہ گذر چکا ہے۔

اور جب مضاربت صحیح ہوگئی تو تہائی نفع مضارب کا ہوگا اور دو تہائی مولیٰ کو ملے گا، کیوں کہ اگر غلام پر دین نہ ہو تو اس کی کمائی

مولیٰ کی ہوتی ہے اور اگر اس پر دین ہو تو وہ کمائی غراء کی ہوتی ہے۔ یہ حکم اس صورت میں ہے جب مولیٰ ہی عائد ہو اور اگر عبد مازون نے کسی اجنبی کے ساتھ عقد مضاربت کیا اور مولیٰ کے کام کرنے کی شرط لگا دی تو یہ صحیح نہیں ہے اگر غلام پر دین نہ ہو کیوں کہ یہ مالک پر عمل کی شرط ہے اور اگر غلام پر دین ہو تو امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں یہ شرط صحیح ہے، کیوں کہ امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں عبد مازون کا مولیٰ اجنبی کی طرح ہے جیسا کہ معلوم ہو چکا ہے۔

اللغات:

﴿بد﴾ قبضہ۔ ﴿مجبور﴾ جس پر پابندی لگائی جائے۔ ﴿تسلیم﴾ سپرد کرنا۔ ﴿تخلیۃ﴾ علیحدہ چھوڑ دینا۔ ﴿کسب﴾ کمائی۔

مضارب کے ساتھ کسی اور کو شریک کرنا:

صورت مسئلہ واضح ہے اور آسان ہے اور جس طرح مضارب کے لیے مال مضاربت کو مضاربت پر دینا اور دوسرے مضارب کو اس میں سے نفع دینا درست ہے ایسے ہی مضارب یا رب المال کے غلام کو کام کرنے کی شرط پر عقد اور نفع میں شریک کرنا بھی درست اور جائز ہے، کیوں کہ غلام بھی مال پر قبضہ کرتا ہے اور اس کا قبضہ معتبر بھی ہوتا ہے خصوصاً جب کہ وہ مازون ہو اور مولیٰ کی موجودگی میں جب اس کے غلام کو کام کی شرط پر شامل عقد کیا جائے گا تو ظاہر ہے کہ یہ غلام کے حق میں مولیٰ کی طرف سے اذن ہوگا اور جس طرح مولیٰ کا اپنے عبد مازون کے ساتھ خرید و فروخت کرنا درست ہے اسی طرح عبد مازون کا مولیٰ کے مال میں مضاربت کرنا بھی درست اور جائز ہے اور شرط یعنی غلام کے کام کرنے کی وجہ سے راس المال پر مضارب کے قابض ہونے کے حوالے سے کوئی مانع بھی نہیں ہوگا، اس لیے بھی یہ شرط درست ہوگی۔ اور مضاربت صحیح ہوگی اور جو نفع ہوگا اس میں سے ایک ثلث مضارب کا ہوگا اور دو ثلث مولیٰ یعنی رب المال کو ملے گا، کیوں کہ عبد مازون اگر مدیون نہ ہو تو اس کی کمائی مولیٰ کی ہوتی ہے جب کہ مدیون ہونے کی صورت میں اس کی کمائی قرض خواہ اور غراء لے لیتے ہیں لہٰذا یکسب لہم لتخلیص الرقبة عن دیونہم و ذمتہم۔

هذا الخ فرماتے ہیں کہ ما قبل میں بیان کردہ حکم اس صورت میں ہے جب مولیٰ عائد ہو اور اگر مولیٰ کی جگہ خود عبد مازون نے عقد مضاربت کیا اور اس نے اپنے مولیٰ کے لیے عمل کی شرط لگالی تو اگر وہ غلام مدیون اور مقروض نہ ہو تو یہ شرط صحیح نہیں ہے، کیوں کہ یہ مالک پر عمل کی شرط ہے اور مالک پر عمل کی شرط مفسد عقد ہے اور اگر وہ غلام مقروض ہو تو امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں یہ شرط درست ہے، کیوں کہ ان کے یہاں عبد مدیون کا مولیٰ اجنبی کے حکم میں ہے اور اجنبی پر کام کی شرط لگانا درست ہے۔ واللہ اعلم و علمہ اتم



فَصْلٌ فِي الْعَزْلِ وَالْقِسْمَةِ

یہ فصل مضارب کو معزول کرنے اور نفع تقسیم کرنے کے بیان میں ہے

چونکہ عزل تحقق اور وجود کے بعد معرض وجود میں آتا ہے اسی طرح ربح کی تقسیم بھی تحصیل ربح کے بعد ہی ہوتی ہے اس لیے عزل اور تقسیم کا بیان مضاربہ اور تحصیل نفع کے بیان سے مؤخر کیا گیا ہے۔ (بنایہ: ۹)

قَالَ وَإِذَا مَاتَ رَبُّ الْمَالِ أَوْ الْمُضَارِبُ بَطَلَتِ الْمُضَارِبَةُ لِأَنَّهُ تَوَكَّلَ عَلَى مَا تَقَدَّمَ وَمَوْتُ الْمُؤَكَّلِ يَبْطُلُ الْوَكَّالَةُ وَكَذَا مَوْتُ الْوَكِيلِ، وَلَا تُورِثُ الْوَكَّالَةُ، وَقَدْ مَرَّ مِنْ قَبْلُ. وَإِنْ ارْتَدَّ رَبُّ الْمَالِ عَنِ الْإِسْلَامِ وَالْعِيَاذُ بِاللَّهِ وَلِحَقِّ بَدَارِ الْحَرْبِ بَطَلَتِ الْمُضَارِبَةُ، لِأَنَّ اللَّحُوقَ بِمَنْزِلَةِ الْمَوْتِ، أَلَا تَرَى أَنَّهُ يُقَسَّمُ مَالُهُ بَيْنَ وَرَثَتِهِ وَقَبْلُ لِحُوقِهِ يَتَوَقَّفُ تَصَرُّفُ مُضَارِبِهِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ، لِأَنَّهُ يَتَصَرَّفُ لَهُ فَصَارَ كَتَصَرُّفِهِ بِنَفْسِهِ، وَلَوْ كَانَ الْمُضَارِبُ هُوَ الْمُرْتَدُّ فَالْمُضَارِبَةُ عَلَى حَالِهَا، لِأَنَّ لَهُ عِبَارَةً صَحِيحَةً وَلَا تَوَقَّفُ فِي مِلْكِ رَبِّ الْمَالِ فَبَقِيََتِ الْمُضَارِبَةُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر رب المال یا مضارب مرجائے تو مضاربہ باطل ہو جائے گی، کیونکہ مضاربہ توکیل ہے جیسا کہ گذر چکا ہے اور موکل کی موت وکالت کو باطل کر دیتی ہے نیز وکیل کی موت بھی مبطل وکالت ہے اور وکالت میراث نہیں بنتی اور ما قبل میں یہ بھی گذر چکا ہے۔ اگر نعوذ باللہ رب المال اسلام سے پھر جائے اور دار الحرب چلا جائے تو بھی مضاربہ باطل ہو جائے گی کیوں کہ دار الحرب جانا مرنے کے درجے میں ہے، کیا دکھتا نہیں کہ لحوق کے بعد اس کا مال اس کے ورثاء میں تقسیم کر دیا جاتا ہے اور مرتد کے دار الحرب جانے کے فیصلہ سے پہلے امام اعظم کے یہاں اس کے مضارب کا تصرف موقوف رہے گا اس لیے کہ مضاربہ اسی کے لیے تصرف کرتا ہے تو یہ ایسا ہو گیا جیسا کہ خود مرتد کا تصرف موقوف رہتا ہے، اور اگر مضارب مرتد ہوا ہو تو مضاربہ علی حالہ باقی رہے گی، کیونکہ مضاربہ کی بات صحیح ہے اور رب المال کی ملکیت میں کوئی توقف نہیں ہے اس لیے مضاربہ باقی رہے گی۔

اللغات:

﴿لحق﴾ جا ملا۔ ﴿یتوقف﴾ موقوف ہوگا۔

مضاربہ کا ابطال:

مسئلہ یہ ہے کہ مضاربہ توکیل ہے اور جس طرح وکیل یا موکل کی موت سے وکالت باطل ہو جاتی ہے اسی طرح مضاربہ یا رب المال کی موت سے مضاربہ بھی باطل ہو جاتی ہے اور چونکہ وکالت وراثت نہیں بنتی اس لیے مضاربہ میں بھی وراثت نہیں جاری ہوگی نیز رب المال کے مرتد ہو کر دار الحرب چلے جانے سے بھی مضاربہ باطل ہو جائے گی کیوں کہ دار الحرب جانا موت کے درجے میں ہے اور موت سے مضاربہ باطل ہو جاتی ہے لہذا الحوق بدار الحرب سے بھی مضاربہ باطل ہو جائے گی۔

تاہم اگر رب المال صرف مرتد ہوا اور دار الحرب نہیں گیا یا گیا لیکن امام نے اس کے جانے کا فیصلہ نہیں کیا تو اس کے مضاربہ کا تصرف امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں موقوف رہے گا، کیوں کہ مضاربہ رب المال ہی کے لیے تصرف کرتا ہے تو یہ رب المال کے تصرف کرنے کی طرح ہو گیا اور اگر رب المال خود ہی عاقد ہوتا تو ظاہر ہے کہ اس پوزیشن میں اس کا تصرف موقوف رہتا ہے، لہذا اس کے مضاربہ کا بھی تصرف موقوف رہے گا۔ اس کے برخلاف اگر خود مضاربہ مرتد ہوا تو مضاربہ باقی رہے گی اور اس نے جو خرید و فروخت کیا ہے اور نفع کمایا ہے وہ سب صحیح ہوگا اور نفع ان کے مابین مشترک ہوگا علی حسب ماسرط، کیوں کہ مرتد ہونے کے باوجود اس کی آدمیت باقی رہتی ہے اور اس کی بات چیت صحیح ہوتی ہے۔

اور رب المال کی ملکیت میں کوئی خرابی یا کمی نہیں ہے اس لیے صحیح مضاربہ میں کوئی شک نہیں ہوگا۔

قَالَ فَإِنْ عَزَلَ رَبُّ الْمَالِ الْمُضَارِبَ وَلَمْ يَعْلَمْ بِعَزَلِهِ حَتَّى اشْتَرَى وَبَاعَ فَتَصَرَّفَهُ جَائِزٌ، لِأَنَّهُ وَكَيْلٌ مِنْ جِهَتِهِ وَعَزَلَ الْوَكِيلُ قَصْدًا يَتَوَقَّفُ عَلَى عِلْمِهِ، وَإِنْ عِلِمَ بِعَزَلِهِ وَالْمَالُ عُروُضٌ فَلَهُ أَنْ يَبِيعَهَا وَلَا يَمْنَعَهُ الْعَزْلُ مِنْ ذَلِكَ لِأَنَّ حَقَّهُ قَدْ ثَبَتَ فِي الرَّبْحِ وَإِنَّمَا يَظْهَرُ بِالْقِسْمَةِ وَهِيَ تَبْتَنِي عَلَى رَأْسِ الْمَالِ وَإِنَّمَا يَنْصُ بِالْبَيْعِ، قَالَ ثُمَّ لَا يَجُوزُ أَنْ يَشْتَرِيَ بِشَمَنِهَا شَيْئًا آخَرَ لِأَنَّ الْعَزْلَ إِنَّمَا لَمْ يَعْمَلْ صَرُورَةً مَعْرِفَةً رَأْسِ الْمَالِ وَقَدْ انْدَفَعَتْ حَيْثُ صَارَ نَقْدًا فَيَعْمَلُ الْعَزْلُ، وَإِنْ عَزَلَهُ وَرَأْسَ الْمَالِ دَرَاهِمُ أَوْ دَنَانِيرُ فَقَدْ نَصَّتْ لَمْ يَجْزُ لَهُ أَنْ يَتَصَرَّفَ فِيهَا، لِأَنَّهُ لَيْسَ فِي أَعْمَالِ عَزَلِهِ إِبْطَالُ حَقِّهِ فِي الرَّبْحِ فَلَا صَرُورَةَ، قَالَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ وَهَذَا الَّذِي ذَكَرَهُ إِذَا كَانَ مِنْ جَنْسِ رَأْسِ الْمَالِ فَإِنْ لَمْ يَكُنْ بِأَنْ كَانَ دَرَاهِمَ وَرَأْسُ الْمَالِ دَنَانِيرُ أَوْ عَلَى الْقَلْبِ لَهُ أَنْ يَبِيعَهَا بِجَنْسِ رَأْسِ الْمَالِ اسْتِحْسَانًا، لِأَنَّ الرَّبْحَ لَا يَظْهَرُ إِلَّا بِهِ، وَصَارَ كَالْعُرُوضِ، وَعَلَى هَذَا مَوْتُ رَبِّ الْمَالِ فِي بَيْعِ الْعُرُوضِ وَنَحْوِهَا.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر رب المال نے مضاربہ کو معزول کر دیا اور مضاربہ کو اس کے عزل کا علم نہیں ہو سکا یہاں تک کہ اس نے خرید و فروخت کر لیا تو اس کا تصرف جائز ہے، کیوں کہ مضاربہ رب المال کی طرف سے اس کا وکیل ہے اور وکیل کو بالقصد معزول

کرنا اس کے علم پر موقوف ہوتا ہے۔ اور اگر رب المال کو اپنی معزولی کا علم ہو گیا اور مال سامان ہو تو اسے وہ سامان فروخت کرنے کا حق ہے اور عزل اس سے مانع نہیں ہوگا، کیوں کہ نفع میں مضارب کا حق ثابت ہو چکا ہے اور اس کا ظہور بنوارے سے ہوگا اور بنوارے کا دار و مدار رأس المال پر ہے اور رأس المال بیع سے حاصل ہوگا۔ فرماتے ہیں کہ سامان فروخت کرنے کے بعد مضارب کے لیے اس کے ثمن سے دوسری چیز خریدنا جائز نہیں ہے، اس لیے کہ رأس المال حاصل کرنے کی ضرورت کی وجہ سے عزل نے اپنا اثر نہیں دکھایا اور رأس المال کے نقد ہو جانے کی وجہ سے یہ ضرورت پوری ہو چکی ہے، اس لیے اب عزل اپنا کرشمہ دکھائے گا۔ اور اگر رب المال نے اس حال میں مضارب کو معزول کیا کہ رأس المال دراہم یا دنانیر ہو اور یہ نقد ہو تو مضارب کے لیے اس میں تصرف کرنا جائز نہیں ہے، کیوں کہ رب المال نے عزل کا یہ کام نہیں ہے کہ وہ مضارب کے حصہ نفع کو ختم کر دے، لہذا اس کی چنداں ضرورت نہیں ہے۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ امام قدوریؒ کا بیان کردہ یہ حکم اس صورت میں ہے جب موجودہ نقد مال رأس المال کی جنس سے ہو۔ اور اگر اس کی جنس سے نہ ہو بایں طور کہ موجودہ مال دراہم ہو اور رأس المال دنانیر ہو یا اس کے برعکس ہو تو استحساناً مضارب کو یہ حق ہے کہ وہ موجودہ مال کو رأس المال کے جنس کے عوض فروخت کر دے، کیوں کہ اس کے بغیر نفع کا ظہور نہیں ہوگا۔ اور یہ سامان کی طرح ہو گیا۔ سامان کی بیع وغیرہ میں رب المال کی موت کا بھی یہی حکم ہے۔

اللغات:

﴿عزل﴾ معزول کر دیا۔ ﴿عروض﴾ ساز و سامان۔ ﴿ربح﴾ منافع۔

مضارب کو معزول کرنا:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر رب المال مضارب کو معزول کر دے تو جب تک مضارب کو اس معزولی کا علم نہیں ہوگا اس وقت تک عزل صحیح نہیں ہوگا اور اس دوران مضارب جو بھی خرید و فروخت کرے گا وہ سب صحیح ہوگا، کیوں کہ مضارب رب المال کا وکیل ہوتا ہے اور وکیل کو اگر قصداً معزول کر دیا جائے تو اس کو باخبر کرنا ضروری ہے جب کہ یہاں مضارب کو عزل کا علم نہیں ہے اس لیے یہ عزل صحیح نہیں ہوگا۔ مضارب کو عزل کا علم تو ہو گیا، لیکن اس کے پاس جو مال مضاربیت تھا وہ بشکل سامان ہے تو بھی مضاربیت کے لیے اس سامان کو فروخت کرنا صحیح ہوگا اور نفع کا ظہور اور اس کی تقسیم کا دار و مدار رأس المال کے نقد ہونے پر ہے اور سامان کے نقد ہونے کا واحد راستہ بیع ہے، اس لیے علم بالعزل کے باوجود مضارب کے لیے مذکورہ سامان کو فروخت کرنا صحیح ہوگا۔

لیکن یہ بات ذہن میں رہے کہ مضارب اس سامان کے ثمن سے کوئی دوسری چیز نہیں خرید سکتا، کیوں کہ ماقبل میں بر بنائے ضرورت عزل کو غیر مؤثر مانا گیا ہے، لیکن سامان کے نقد ہو جانے کے بعد یہ ضرورت پوری ہو چکی ہے اس لیے آئندہ کے تصرفات میں عزل مؤثر ہوگا اور مضارب کے وہ تصرفات نافذ اور جائز نہیں ہوں گے۔

وإن عزله الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ رب المال نے مضارب کو معزول کر دیا اور رأس المال دراہم یا دنانیر کی شکل میں موجود ہو اور جو نفع بھی نقدی ہو سامان نہ ہو تو اس صورت میں بھی علم بالعزل کے بعد مضارب کے لیے تصرف کرنا جائز نہیں ہے، لیکن اگر موجودہ مال اور حاصل کردہ نفع رأس المال کی جنس سے نہ ہو بایں طور کہ موجودہ نفع کا مال دراہم ہو اور رأس المال دنانیر ہو یا موجودہ

مال دنا نیر ہو اور راس المال درہم ہو تو استحساناً مضارب کے لیے علم بالعزل کے بعد بھی اس مال کو راس المال کا ہم جنس بنانے کے لیے بیع کی اجازت ہے، کیوں کہ راس المال اور نفع کے ہم جنس ہونے کی صورت میں تقسیم کرنا اور نفع لینا آسان ہوگا، اس لیے ایک اعتبار سے یہاں بھی بیع کی ضرورت متحقق ہے لہذا استحساناً اس کی اجازت ہوگی، جیسا کہ مضارب کے پاس موجودہ مال کے سامان ہونے کی صورت میں اسے بیع کی اجازت ہے اسی طرح یہاں بھی اسے یہ اجازت حاصل ہوگی۔

وعلى هذا موت رب المال الخ اس کا حاصل یہ ہوگا کہ اگر رب المال مر جائے اور مضارب کے پاس موجودہ مال سامان ہو تو رب المال کی موت سے مضاربت باطل نہیں ہوگی بلکہ مذکورہ موجودہ سامان کو فروخت کر کے نقد اور راس المال کے ہم جنس بنانے تک مضاربت باقی رہے گی، کیوں کہ اس کے بغیر لین دین اور تقسیم ممکن نہیں ہوگی۔

قَالَ وَإِذَا افْتَرَقَا وَفِي الْمَالِ ذَيُّونٌ وَقَدْ رِبَحَ الْمُضَارِبُ فِيهِ أَوْ أُجْبِرَهُ الْحَاكِمُ عَلَى إقِضَاءِ الذُّيُونِ، لِأَنَّهُ بِمَنْزِلَةِ الْأَجِيرِ، وَالرِّبْحُ كَالْأَجْرِ لَهُ، وَإِنْ لَمْ يَكُنْ لَهُ رِبْحٌ لَمْ يَلْزَمْهُ الْإِقِضَاءُ، لِأَنَّهُ وَكَيْلٌ مُحْضٌ، وَالْمُتَبَرِّعُ لَا يُجْبَرُ عَلَى إيفَاءٍ مَا تَبَرَّعَ بِهِ يُقَالُ لَهُ وَكَلَّ رَبُّ الْمَالِ فِي الْإِقِضَاءِ لِأَنَّ حُقُوقَ الْعَقْدِ تَرْجِعُ إِلَى الْعَاقِدِ فَلَا بُدَّ مِنْ تَوَكُّلِهِ وَتَوَكُّلِهِ كَمَا لَا يَضِيعُ حَقُّهُ، قَالَ فِي الْجَامِعِ الصَّغِيرِ يُقَالُ أَحْلَ مَكَانَ قَوْلِهِ وَكَلَّ وَالْمُرَادُ مِنْهُ الْوُكَالَةُ، وَعَلَى هَذَا سَائِرُ الْوُكَالَاتِ، وَالْبَيَّاعُ وَالسَّمَسَارُ يُجْبَرَانِ عَلَى التَّقَاضِي لِأَنَّهُمَا يَعْمَلَانِ بِأُجْرَةٍ عَادَةٍ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مضارب اور رب المال (مضاربت ختم کر کے) الگ الگ ہو گئے اور مال مضاربت کے کچھ قرضے ہوں اور مضارب نے اس مال میں نفع کمایا ہو تو حاکم مضارب کو قرضوں کی وصولیابی پر مجبور کرے گا، کیوں کہ یہ مزدور کے درجے میں ہے اور نفع اس کے لیے اجرت کی طرح ہے۔ اور اگر مضارب کو مال مضاربت میں نفع نہ ہوا ہو تو اس پر دین کا تقاضا کرنا لازم نہیں ہوگا، کیوں کہ وہ صرف وکیل ہے اور ایفاء تبرع کے حوالے سے تبرع پر جبر نہیں کیا جاتا البتہ اس سے یہ کہا جائے گا کہ دیون کی وصولیابی کے لیے رب المال کو وکیل بنا دے، کیوں کہ حقوق عقد عائد کی طرف لوٹتے ہیں لہذا اس کا وکیل بنانا اور بننا ضروری ہے تاکہ رب المال کا حق ضائع نہ جائے۔ جامع صغیر میں امام محمد رحمہ اللہ نے فرمایا ہے کہ مضارب سے کہا جائے وہ موکل یعنی رب المال کے حوالے کر دے اور حوالہ کرنے سے بھی وکالت مراد ہے اور دیگر وکالتوں کا بھی یہی حکم ہے۔ دلال اور ثالث دونوں کو دیون کی وصولیابی کے لیے مجبور کیا جائے گا کیوں کہ عموماً یہ دونوں اجرت پر کام کرتے ہیں۔

اللغات:

﴿افترقا﴾ دونوں جدا ہو گئے۔ ﴿ذیون﴾ قرضے۔ ﴿ایفاء﴾ ادا ہوگی۔ ﴿بیاع﴾ کھوانے والا۔ ﴿سمسار﴾ ثالث، دلال،

عقد مضاربت کے ختم ہونے کے بعد قرضے کون ادا کرے گا:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر مضارب اور رب المال عقد کرنے اور نفع کمانے اور تقسیم کرنے کے بعد عقد مضاربت کو ختم کر لیں اور دونوں ایک دوسرے سے اس حوالے سے الگ الگ ہو جائیں حالاں کہ عقد میں کچھ لوگوں پر دین ہو تو قاضی مضارب سے جبراً وہ قرضے وصول کرائے گا، اس لیے کہ مضارب کی حیثیت مزدور کی سی ہے اور اسے ملنے والا نفع اجرت کے مشابہ ہے اس لیے جب اس نے نفع لے لیا ہے تو اسے رب المال کے مال اور حق کو ہر اعتبار سے فارغ اور خالص کرنا ضروری ہے البتہ اگر اسے نفع کی شکل میں اجرت نہ ملی ہو تو اب وہ وکیل محض اور متبرع ہوگا اور متبرع پر جبر و زیادتی کرنا درست نہیں ہے، البتہ اس سے اتنا ضرور کہہ دیا جائے کہ وہ رب المال سے یہ درخواست کرے کہ رب المال مذکورہ دیون کی وصولیابی کے لیے کسی شخص کو وکیل اور ذمہ دار بنادے اور ان دیون کی پوری تفصیلات واضح کر دے تاکہ مالک کا حق ضائع نہ ہونے پائے۔

قال في الجامع الخ فرماتے ہیں کہ جامع صغیر میں امام محمد رحمہ اللہ نے وکیل کی جگہ أحل کا فعل استعمال کیا گیا ہے حالاں کہ وکیل اور أحل دونوں کی مراد ایک ہی ہے اور تمام وکالت کا یہی حکم ہے کہ اگر وکیل کو اجرت ملی ہو تو دیون کی وصولیابی کے لیے اس پر جبر کیا جائے گا اور اگر اسے اجرت نہ ملی ہو تو جبر نہیں کیا جائے گا۔ اسی لیے دلال اور ثالث کے لیے حکم یہ ہے کہ انھیں دیون کی وصولیابی کے لیے مجبور کیا جائے گا، کیوں کہ یہ دونوں عموماً اجرت لے کر کام کرتے ہیں۔

فائدہ: بیاع سے مراد دلال ہے یعنی وہ شخص جسے مالک مال اور سامان دے کر اجرت مقرر کر کے اس سے خرید و فروخت کرائے۔ سمسار سے مراد ثالث اور بچہ لیا ہے یعنی مالک اسے سامان دیے بغیر اس کی قیمت بتادے اور گاہک لا کر دینے پر اسے کچھ اجرت دے۔

قَالَ وَمَا هَلَكَ مِنْ مَالِ الْمُضَارِبَةِ فَهُوَ مِنَ الرَّبْحِ دُونَ الرَّأْسِ الْمَالِ، لِأَنَّ الرَّبْحَ تَابِعٌ وَصَرَفُ الْهَلَاكِ إِلَى مَا هُوَ التَّبَعِ أَوْلَى كَمَا يُصَرَّفُ الْهَلَاكُ إِلَى الْعَفْوِ فِي الزَّكَاةِ، فَإِنْ زَادَ الْهَالِكُ عَلَى الرَّبْحِ فَلَا ضَمَانَ عَلَى الْمُضَارِبِ لِأَنَّهُ أَمِينٌ، وَإِنْ كَانَا يَفْتَسِمَانِ الرَّبْحَ، وَالْمُضَارِبَةُ بِحَالِهَا ثُمَّ هَلَكَ الْمَالُ بَعْضُهُ أَوْ كُلُّهُ تَرَادَا الرَّبْحُ حَتَّى يَسْتَوْفِيَ رَبُّ الْمَالِ رَأْسَ الْمَالِ، لِأَنَّ قِسْمَةَ الرَّبْحِ لَا تَصِحُّ قَبْلَ اسْتِيفَاءِ رَأْسِ الْمَالِ، لِأَنَّهُ هُوَ الْأَصْلُ وَهَذَا بِنَاءٌ عَلَيْهِ وَتَبَعَ لَهُ فَإِذَا هَلَكَ مَا فِي يَدِ الْمُضَارِبِ أَمَانَةٌ تَبَيَّنَ أَنَّ مَا اسْتَوْفَاهُ مِنْ رَأْسِ الْمَالِ فَيَضْمَنُ الْمُضَارِبُ مَا اسْتَوْفَاهُ لِأَنَّهُ أَخَذَ لِنَفْسِهِ، وَمَا أَخَذَهُ رَبُّ الْمَالِ مُحْسُوبٌ مِنْ رَأْسِ مَالِهِ، وَإِذَا اسْتَوْفَى رَأْسَ الْمَالِ فَإِنْ فَضَلَ شَيْءٌ كَانَ بَيْنَهُمَا، لِأَنَّهُ رِبْحٌ وَإِنْ نَقَصَ فَلَا ضَمَانَ عَلَى الْمُضَارِبِ لِمَا بَيْنَا فَلَوْ افْتَسَمَا الرَّبْحَ وَفَسَخَا الْمُضَارِبَةُ ثُمَّ عَقَدَاهَا فَهَلَكَ الْمَالُ لَمْ يَتَرَادَا الرَّبْحُ الْأَوَّلُ لِأَنَّ الْمُضَارِبَةَ الْأُولَى قَدْ انْتَهَتْ، وَالثَّانِيَةُ عَقْدٌ جَدِيدٌ فَهَلَكَ الْمَالُ فِي الثَّانِي لَا يُوجِبُ انْتِقَاضَ الْأَوَّلِ كَمَا إِذَا دَفَعَ إِلَيْهِ مَالًا آخَرَ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ مال مضاربہ سے جو کچھ ہلاک ہوگا وہ نفع سے کئے گانہ کہ رأس المال سے کیوں کہ نفع تابع ہے اور ہلاک شدہ چیز کو تابع کی طرف پھیرنا زیادہ بہتر ہے جیسے نصاب زکوٰۃ میں ہلاک ہونے والے کو غنوی کی طرف پھیرا جاتا ہے۔ پھر اگر ہلاک شدہ مقدار نفع سے زائد ہو تو مضاربہ پر ضمان نہیں ہوگا کیوں کہ وہ امین ہے۔ اور اگر رب المال اور مضاربہ نفع تقسیم کر رہے ہوں اور مضاربہ بت باقی ہو پھر کچھ مال یا پورا مال ہلاک ہو جائے تو دونوں نفع واپس کر دیں، یہاں تک کہ رب المال رأس المال وصول کر لے کیوں کہ پورا رأس المال وصول کرنے سے پہلے نفع کی تقسیم صحیح نہیں ہے، کیوں کہ رأس المال ہی اصل ہے اور نفع اسی پر مبنی ہے اور اس کے تابع ہے لہذا جب مضاربہ کے پاس بطور امانت رکھا ہوا مال ہلاک ہو گیا تو یہ واضح ہو گیا انھوں نے جو مال (بطور نفع) وصول کیا ہے وہ رأس المال کا مال ہے، لہذا مضاربہ نے جو وصول کیا ہے اس مقدار کا وہ ضامن ہوگا اس لیے کہ اس نے اپنے لیے وہ مال لیا ہے اور جو مقدار رب المال نے وصول کیا ہے وہ مقدار رأس المال سے محسوب ہوگی اور رأس المال کے مکمل ہو جانے کے بعد اگر کچھ بچتا ہے تو وہ ان کے مابین مشترک ہوگا، اس لیے کہ وہ نفع ہے اور اگر کچھ کم پڑتا ہے تو مضاربہ پر ضمان نہیں ہوگا اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں۔

اور اگر دونوں نے نفع تقسیم کر کے عقد مضاربہ کو فسخ کر دیا پھر دوبارہ عقد کیا اور مال ہلاک ہو گیا تو پہلے نفع کو واپس نہیں کریں گے، اس لیے کہ پہلی مضاربہ بت پوری ہو چکی تھی اور دوسری مضاربہ بت عقد جدید ہے لہذا دوسرے عقد میں مال کی ہلاکت پہلے عقد میں لیے دیے مال کو ختم کرنے کا سبب نہیں ہوگی۔ جیسے اگر رب المال نے مضاربہ کو دوسرا مال دیا ہو۔

اللغات:

﴿ربح﴾ منافع۔ ﴿رأس المال﴾ اصل سرمایہ۔ ﴿صرف﴾ پھیرنا۔ ﴿تراداً﴾ واپس کریں گے۔
﴿يستوفى﴾ وصول کر لے۔

مال مضاربہ میں سے ہلاکت کو کہاں سے نکالا جائے گا:

عبارت میں کئی مسئلے بیان کئے گئے ہیں:

(۱) اگر مال مضاربہ میں سے کچھ مال ہلاک ہو جائے تو یہ ہلاکت نفع سے محسوب ہوگی، رأس المال سے اس کی کٹوتی نہیں ہوگی، کیوں کہ رأس المال اصل ہے اور نفع تابع ہوتا ہے اور عام طور پر ہلاکت وغیرہ تابع سے متعلق کی جاتی ہے۔ اس کی مثال ایسی ہے جیسے نصاب زکوٰۃ میں سے اگر کچھ نصاب ہلاک ہوتا ہے تو اس ہلاکت کو غنوی یعنی زائد از نصاب کی طرف پھیرا جاتا ہے اور رأس المال سے اسے نہیں جوڑا جاتا اسی طرح یاں بھی ہلاکت زائد از رأس المال یعنی نفع سے متعلق ہوگی اور اصل سے اس کا تعلق نہیں ہوگا، ہاں اگر ہلاک شدہ مال نفع سے زائد ہو تو اب وہ رأس المال سے کئے گا اور اس میں جوڑا جائے گا اور مضاربہ پر اس کا ضمان نہیں ہوگا کیوں کہ مضاربہ امین ہے اور امین پر ضمان نہیں ہوتا۔

(۲) وان كانا يقتسمان الخ مسئلہ یہ ہے کہ مضاربہ اور رب المال نفع کو آپس میں تقسیم کر رہے ہوں اور مضاربہ بت باقی ہو فسخ نہ ہوئی ہو پھر کچھ مال ہلاک ہو جائے یا پورا مال ہلاک ہو جائے تو اب دونوں نفع کو واپس کر دیں، کیوں کہ کچھ یا پورا مال ہلاک ہونے کی

وجہ سے راس المال کی مکمل وصولیابی نہیں ہو سکی حالانکہ راس المال کی وصولیابی سے پہلے نفع کی تقسیم درست نہیں ہے، اس لیے کہ وہی اصل ہے اور اس کی تکمیل ضروری ہے، اس لیے اگر نفع کا مال دونوں کے پاس موجود ہو تو اسے واپس کر دیں اور اگر خرچ ہو گیا ہو تو مضارب اس کا ضمان دے، کیوں کہ یہ مال اس نے اپنے لیے لیا ہے اور رب المال اگر دیتا ہے تو ٹھیک ہے ورنہ اسی کے بقدر راس المال سے کاٹ لیا جائے اور باقی کو راس المال بنا دیا جائے۔ اور اگر نفع واپس کرنے کے بعد اس میں سے کچھ مال بچ جاتا ہے تو وہ مال حسب سابق نفع کا مال ہوگا اور ان کی شرط کے مطابق ان کے مابین تقسیم ہوگا۔ اور اگر کم ہوتا ہے تو مضارب پر اس صورت میں بھی ضمان نہیں ہوگا، کیوں کہ وہ امین ہے ولا ضمان علی الامین۔

(۳) مضارب اور رب المال نے نفع تقسیم کر کے عقد کو فسخ کر دیا اور دوبارہ عقد کیا اور دوسرے عقد میں مال ہلاک ہوا تو اگر اس عقد میں نفع ہوا ہو تب تو وہ دونوں اسے واپس کر دیں لیکن اگر اس عقد میں نفع نہ ہوا ہو تو وہ لوگ پہلے عقد میں ملے ہوئے نفع کو واپس نہیں کریں گے، کیوں کہ فسخ کر دینے سے پہلے عقد مکمل ہو چکا ہے اور دوسرا عقد عقد جدید ہے اس لیے دوسرے عقد کی کمی کو پہلے والے عقد کے نفع سے مکمل نہیں کیا جائے گا جیسے اگر رب المال نے مضارب کو مال مضاربہ کے علاوہ دوسرا مال دیا ہو اور پھر مال مضاربہ ضائع ہوا ہو تو اس ضیاع کو اس دوسرے مال سے مکمل نہیں کیا جائے گا اسی طرح یہاں دوسرے عقد میں ہلاک شدہ مال کی تلافی پہلے عقد کے حاصل شدہ نفع سے نہیں کی جائے گی۔



فَصْلٌ فِيمَا يَفْعَلُهُ الْمُضَارِبُ

یہ فصل ان امور کے بیان میں ہے جنہیں مضارب انجام دے سکتا ہے

قَالَ وَيَجُوزُ لِلْمُضَارِبِ أَنْ يَبِيعَ وَيَشْتَرِيَ بِالنَّقْدِ وَالنَّسِئَةِ، لِأَنَّ كُلَّ ذَلِكَ مِنْ صَنِيعِ التَّجَارِ فَيَنْتَظِمُهُ إِطْلَاقُ الْعَقْدِ إِلَّا إِذَا بَاعَ إِلَى أَجَلٍ لَا يَبِيعُ التَّجَارُ إِلَيْهِ، لِأَنَّ لَهُ الْأَمْرَ الْعَامَّ الْمَعْرُوفَ بَيْنَ النَّاسِ وَلِهَذَا كَانَ لَهُ أَنْ يَشْتَرِيَ دَابَّةً لِلرُّكُوبِ وَلَيْسَ لَهُ أَنْ يَشْتَرِيَ سَفِينَةً لِلرُّكُوبِ، وَلَهُ أَنْ يَسْتَكْرِيهَا إِعْتِبَارًا لِعَادَةِ التَّجَارِ وَلَهُ أَنْ يَأْذَنَ لِعَبْدِ الْمُضَارَبَةِ فِي التَّجَارَةِ فِي الرِّوَايَاتِ الْمَشْهُورَةِ، لِأَنَّهُ مِنْ صَنِيعِ التَّجَارِ، وَلَوْ بَاعَ بِالنَّقْدِ ثُمَّ آخَرَ الثَّمَنَ جَازَ بِالْإِجْمَاعِ أَمَّا عِنْدَهُمَا فَلَاَنَّ الْوَكِيلَ يَمْلِكُ ذَلِكَ فَالْمُضَارِبُ أَوْلَى إِلَّا أَنَّ الْمُضَارِبَ لَا يَضْمَنُ لِأَنَّ لَهُ أَنْ يَقَابِلَ ثُمَّ يَبِيعَ نَسِئَةً وَلَا كَذَلِكَ الْوَكِيلُ لِأَنَّهُ لَا يَمْلِكُ ذَلِكَ، وَأَمَّا عِنْدَ أَبِي يُوسُفَ رَحِمَهُ اللَّهُ فَلِأَنَّهُ يَمْلِكُ الْإِقَالَةَ ثُمَّ النِّسَاءَ، بِخِلَافِ الْوَكِيلِ لِأَنَّهُ لَا يَمْلِكُ الْإِقَالَةَ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ مضارب کے لیے نقد اور ادھار ہر طرح خرید و فروخت کرنا جائز ہے کیوں کہ ان میں سے ہر ایک تاجروں کی عادت میں داخل ہے لہذا مطلق عقد نقد اور ادھار دونوں کو شامل ہوگا الا یہ کہ مضارب اتنی لمبی مدت تک ادھار بیچ دے کہ تاجر لوگ اتنی مدت کا ادھانہ دیتے ہوں، اس لیے کہ تاجر کو اسی بات کا اختیار ہوتا ہے جو عام ہو اور لوگوں میں مشہور ہو اسی لیے اس کو سواری کے لیے دابہ خریدنے کا حق ہے، لیکن اس کام کے لیے کشتی خریدنے کا حق نہیں ہے تاہم تاجروں کی عادت کا اعتبار کرتے ہوئے اس کے لیے کرایہ پر کشتی لینے کا اختیار ہے نیز مضارب کو یہ بھی حق ہے کہ مضاربت کے غلام کو تجارت کی اجازت دیدے یہ مشہور روایت ہے، کیوں کہ یہ بھی تاجروں کی عادت ہے۔

اگر مضارب نے نقد کوئی چیز فروخت کی پھر ثمن لینے کے لیے مہلت دیدی تو بالاتفاق یہ جائز ہے، حضرات طرفین رضی اللہ عنہم کے یہاں اس کا جواز تو اس وجہ سے ہے کہ وکیل تاخیر کا مالک ہے لہذا مضارب بدرجہ اولیٰ اس کا مالک ہوگا، لیکن مضارب ضامن نہیں ہوتا، کیوں کہ مضارب کو یہ حق ہوتا ہے کہ وہ بیع کو فسخ کر کے اسے ادھار بیچ دے جب کہ وکیل ایسا نہیں کر سکتا اس لیے کہ وہ اس چیز کا مالک نہیں ہوتا۔ اور امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں یہ جواز اس وجہ سے ہے کہ مضارب اقالہ کا بھی مالک ہے پھر اس کے بعد ادھار

فروخت کرنے کا بھی مالک ہے۔ برخلاف وکیل کے کیوں کہ وہ اقالہ کا مالک نہیں ہے۔

اللَّغَاتُ:

﴿نَسِیْنَةُ﴾ ادھار۔ ﴿صَنِیع﴾ کام کاج۔ ﴿یَنْتَظِمَةُ﴾ اس کو شامل ہوگا۔ ﴿دَابَّة﴾ سواری۔ ﴿سَفِیْنَةُ﴾ کشتی۔ ﴿اِقَالَةُ﴾ رَدِیْع۔

مضارب کا نقد و ادھار خرید و فروخت کرنا:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ مضارب کے لیے مال مضاربت سے نقد اور ادھار ہر طرح کی خرید و فروخت درست اور جائز ہے، کیوں کہ تاجروں سے یہاں نقد اور ادھار دونوں طرح لین دین ہوتا ہے اس لیے مطلق مضاربت میں نقد اور ادھار ہر طرح کا کاروبار شامل ہوگا البتہ بہت زیادہ لمبی مدت مثلاً بیس سال تک کے لیے ادھار دینے کی اجازت نہیں ہوگی کیوں کہ لمبی مدت تک کے لیے تاجر حضرات کسی کو ادھار نہیں دیتے۔

لأن له الأمر المعروف الخ واضح ہے۔

ولو باع بالنقد ثم أقر الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ مضارب نے کوئی سامان نقد اور غیر میعادی فروخت کیا پھر اس نے ثمن کے تقاضے اور اس کی وصولیابی میں مہلت دیدی تو اس کے لیے یہ تاخیر اور تاخیل درست اور جائز ہے اور یہ جواز حضرات طرفین اور امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں برابر ہے۔ حضرات طرفین رضی اللہ عنہم کے یہاں اس جواز کی وجہ یہ ہے کہ وکیل بالبح تاخیر ثمن کا مالک ہے حالاں کہ وہ نفع میں موکل کا شریک نہیں ہوتا تو مضارب بدرجہ اولیٰ اس کا مالک ہوگا کیوں کہ مضارب کے اختیارات وکیل بالبح کے اختیارات سے زائد ہوتے ہیں اور مضارب نفع میں شریک ہوتا ہے جب کہ وکیل نفع میں شریک بھی نہیں ہوتا اور اگر مضارب ثمن کو لمبی مدت تک کے لیے مؤخر کر دے تو وہ ضامن نہیں ہوتا جب کہ وکیل ضامن ہوتا ہے نیز مضارب بیع کو فسخ کر کے دوبارہ ادھار فروخت کر سکتا ہے جب کہ وکیل کو یہ اختیار نہیں ہوتا اس لیے ان حوالوں سے مضارب اور وکیل میں فرق ہے اور جب وکیل جو مضارب سے کئی امور میں کم رتبہ ہے وہ تاخیر ثمن کا مالک ہے تو مضارب جو سپر پاور والا ہے وہ بدرجہ اولیٰ اور لامحالہ اس کا مالک ہوگا۔

وأما عند أبي يوسف رحمہ اللہ الخ فرماتے ہیں کہ امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں جواز تاخیر کی وجہ یہ ہے کہ مضارب بیع کو فسخ کر کے دوبارہ اسے ادھار بیچ سکتا ہے اور جب ابتداء ادھار بیچ سکتا ہے تو ظاہر ہے کہ بعد میں یعنی نقد کے بعد ثمن کی وصولیابی میں مہلت بھی دے سکتا ہے اور ان کے یہاں وکیل اقالہ کا مالک نہیں ہے تو وہ تاخیل کا بھی مالک نہیں ہوگا۔

وَلَوْ اَحْتَالَ بِالثَّمَنِ عَلَى الْاَيْسَرِ اَوْ الْاَعْسَرِ جَازٌ، لِأَنَّ الْحَوَالَةَ مِنْ عَادَةِ التَّجَارِ، بِخِلَافِ الْوَصِيِّ يَحْتَالُ بِمَالِ الثَّيَمِ حَيْثُ يُعْتَبَرُ فِيهِ الْاَنْظَرُ، لِأَنَّ تَصَرُّفَهُ مُقَيَّدٌ بِشَرْطِ النَّظَرِ، وَالْأَصْلُ أَنَّ مَا يَفْعَلُهُ الْمُضَارِبُ ثَلَاثَةٌ اَنْوَاعٌ، نَوْعٌ يَمْلِكُهُ بِمُطْلَقِ الْمُضَارَبَةِ وَهُوَ مَا يَكُونُ مِنْ بَابِ الْمُضَارَبَةِ وَتَوَابِعِهَا وَهُوَ مَا ذَكَرْنَا وَمِنْ جُمْلَتِهِ التَّوَكُّلُ بِالْبَيْعِ وَالشِّرَاءِ لِلْحَاجَةِ اِلَيْهِ وَالْاِرْتِهَانِ وَالرَّهْنِ لِأَنَّهُ اِنْفَاءٌ وَاسْتِيفَاءٌ وَالْاِجَارَةُ وَالْاِسْتِجَارَةُ وَالْاِبْدَاعُ وَالْاِبْضَاعُ وَالْمُسَافَرَةُ عَلَى مَا ذَكَرْنَاهُ مِنْ قَبْلُ. وَنَوْعٌ لَا يَمْلِكُهُ بِمُطْلَقِ الْعَقْدِ وَيَمْلِكُهُ إِذَا قِيلَ لَهُ اِعْمَلْ

بِرَأْيِكَ وَهُوَ مَا يَحْتَمِلُ أَنْ يَلْحَقَ بِهِ فَيَلْحَقَ عِنْدَ وُجُودِ الدَّلَالَةِ وَذَلِكَ مِثْلُ دَفْعِ الْمَالِ مُضَارِبَةً أَوْ شِرْكََةً إِلَى غَيْرِهِ وَخَلَطَ مَالُ الْمُضَارِبَةِ بِمَالِهِ أَوْ بِمَالِ غَيْرِهِ، لِأَنَّ رَبَّ الْمَالِ رَضِيَ بِشِرْكِهِ لَا بِشِرْكَةِ غَيْرِهِ وَهُوَ أَمْرٌ عَارِضٌ لَا يَتَوَقَّفُ عَلَيْهِ التَّجَارَةُ فَلَا يَدْخُلُ تَحْتَ مُطْلَقِ الْعَقْدِ وَلَكِنَّهُ جِهَةٌ فِي التَّشْمِيرِ فَمَنْ هَذَا الْوَجْهَ يُوَافِقُهُ فَيَدْخُلُ فِيهِ عِنْدَ وُجُودِ الدَّلَالَةِ، وَقَوْلُهُ اِعْمَلْ بِرَأْيِكَ دَلَالَةٌ عَلَى ذَلِكَ، وَنَوْعٌ لَا يَمْلِكُكَ لَا بِمُطْلَقِ الْعَقْدِ وَلَا بِقَوْلِهِ اِعْمَلْ بِرَأْيِكَ إِلَّا أَنْ يَنْصَ عَلَيْهِ رَبُّ الْمَالِ وَهُوَ الْإِسْتِدَانَةُ وَهُوَ أَنْ يَشْتَرِيَ بِاللَّزَاهِمِ وَاللَّذَائِيرِ بَعْدَ مَا اشْتَرَى بِرَأْسِ الْمَالِ السِّلْعَةَ وَمَا أَشْبَهَ ذَلِكَ لِأَنَّهُ يَصِيرُ الْمَالُ زَائِدًا عَلَى مَا اِنْعَقَدَ عَلَيْهِ الْمُضَارِبَةُ فَلَا يَرْضَى بِهِ وَلَا يَشْغُلُ ذِمَّتَهُ بِالذَّيْنِ، وَلَوْ أَذِنَ لَهُ رَبُّ الْمَالِ بِالْإِسْتِدَانَةِ صَارَ الْمُشْتَرَى بَيْنَهُمَا نَصْفَيْنِ بِمَنْزِلَةِ شِرْكََةِ الْوُجُوهِ وَأَخَذَ السَّفَاحِ، لِأَنَّهُ نَوْعٌ مِنَ الْإِسْتِدَانَةِ، وَكَذَا إِعْطَاؤُهَا، لِأَنَّهُ إِقْرَاضٌ، وَالْعِنَقُ بِمَالٍ وَبِغَيْرِ مَالٍ وَالْكِتَابَةُ لِأَنَّهُ لَيْسَ بِتَّجَارَةٍ، وَالْإِقْرَاضُ وَالْهَبَةُ وَالصَّدَقَةُ، لِأَنَّهُ تَبَرُّعٌ مُحْضٌ.

ترجمہ: اگر مضارب نے شمن کو کسی مالدار یا غریب کے حوالے کرنے کو قبول کر لیا تو جائز ہے، کیوں کہ حوالہ کرنا تاجروں کی عادت ہے۔ اس کے برخلاف اگر وصی یتیم کے مال کا حوالہ کرتا ہے تو اس میں شفقت کا اعتبار ہوگا کیوں کہ وصی کا تصرف وصف سلامتی کے ساتھ مقید ہوتا ہے۔ اور اصل یہ ہے کہ مضارب کے افعال تین قسم کے ہوتے ہیں (۱) پہلی قسم وہ ہے جس کا مطلق مضاربہ سے مضارب مالک ہوتا ہے یہ وہ افعال ہیں جو مضاربہ کے باب اور اس کے توابع سے متعلق ہیں ان میں سے کچھ کو ہم بیان کر چکے ہیں اور انہی میں سے خرید و فروخت کے لیے وکیل بنانا بھی ہے، کیوں کہ اس کی ضرورت ہے۔ اور رہن لینا اور دینا ہے، کیوں کہ یہ ادا کرنے اور وصول کرنا ہے اجارہ پر دینا اور اجارہ پر لینا ہے، ودیعت رکھنا تجارت کے لیے مال لینا اور مال لے کر سفر کرنا ہے جیسا کہ ما قبل میں ہم اُسے بیان کر چکے ہیں۔

(۲) دوسری قسم وہ ہے جس کا مطلق عقد سے مضارب مالک نہیں ہوتا، بلکہ جب اس سے اعمل برأیک کہا جاتا ہے تب وہ مالک ہوتا ہے یہ وہ افعال ہیں جو قسم اول کے ساتھ مل سکتے ہیں لہذا دلالت پائے جانے کے وقت انہیں نوع اول کے ساتھ لاحق کر دیا جائے گا۔ اس کی مثال ایسی ہے جیسے کسی کو مضاربہ پر یا شرکت پر مال دینا اور مال مضاربہ کو اپنے یا دوسرے کے مال کے ساتھ ملانا، کیوں کہ رب المال مضاربہ ہی کی شرکت کو پسند کرتا ہے اور اس کے علاوہ کی شرکت پر راضی نہیں ہوتا اور یہ ایک عارضی امر ہے اور اس پر تجارت موقوف نہیں ہوگی، لہذا یہ امور مطلق عقد مضاربہ کے تحت داخل نہیں ہوں گے، لیکن یہ بھی مال بڑھانے کا ایک طریقہ ہے اس لیے اس حوالے سے یہ کام بھی عقد مضاربہ سے ہم آہنگ ہوگا اور کسی دلالت کے موجود ہونے کے وقت یہ کام مضاربہ میں داخل ہو جائے گا اور رب المال کا اعمل برأیک کہنا اس کی دلیل ہے۔

تیسری قسم ان افعال کی ہے جن کا نہ تو مضارب مطلق عقد سے مالک ہوتا ہے اور نہ ہی رب المال کے اعمل برأیک کہنے سے

مالک ہوتا ہے الا یہ کہ رب المال وضاحت کے ساتھ اس کام کی صراحت کر دے اور وہ قرض لینا ہے جس کی صورت یہ ہے کہ مضارب رأس المال سے سامان خریدنے کے بعد دراہم و دنانیر کے عوض کچھ ادھار خریدے، کیوں کہ یہ خریداری اس مال سے زائد ہے جس پر مضاربہ متعقد ہوئی ہے، اس لیے رب المال اس پر راضی نہیں ہوگا نیز اپنے ذمے کو دین کے ساتھ مشغول کرنے پر بھی راضی نہیں ہوگا۔ اور اگر رب المال نے مضارب کو قرض لینے کی اجازت دے رکھی ہو تو زائد خریدی ہوئی چیز شرکت وجوہ کے اعتبار سے ان کے مابین مشترک ہوگی اور اسی میں سے ہنڈی لینا بھی ہے، کیوں کہ یہ بھی قرض لینے کی ایک صورت ہے نیز اسے دینا بھی اس میں شامل ہے کیوں کہ یہ قرض دینا ہے۔ مال کے عوض یا بدون مال غلام کو آزاد کرنا ہے اور مکاتب بنانا بھی اس میں داخل ہے کیوں کہ یہ امور تجارت نہیں کہلاتے۔ قرض دینا، ہبہ کرنا اور صدقہ کرنا یہ افعال بھی مضارب رب المال کی صراحت کے بغیر نہیں کر سکتا، کیوں کہ یہ امور صرف تبرع ہیں اور تجارت نہیں ہیں۔

اللغات:

﴿احتال﴾ حوالہ قبول کیا۔ ﴿ایسر﴾ مالدار، فراخ دست۔ ﴿اعسر﴾ غریب، تنگ دست۔ ﴿ایفاء﴾ ادا نیگی۔ ﴿استیفاء﴾ وصولی۔ ﴿اجارۃ﴾ کرائے پر دینا۔ ﴿ایداع﴾ امانت دینا۔ ﴿تسمیر﴾ سرمایہ کاری۔ ﴿سلعۃ﴾ ساز و سامان۔

مضارب کا حوالہ قبول کرتا:

عبارت میں کئی مسائل بیان کئے گئے ہیں ان میں سے پہلا مسئلہ یہ ہے کہ مضارب نے کسی کے ہاتھ مال بیچا اور مشتری نے ثمن کی ادائیگی کو کسی کے حوالے کر دیا اور مضارب مان گیا یعنی اس نے اس حوالگی کو قبول کر لیا تو یہ درست اور جائز ہے خواہ محتال علیہ مالدار ہو یا غریب ہو، کیوں کہ حوالہ قبول کرنا بھی تاجروں کے کاموں میں داخل ہے ہاں اگر کوئی وصی یتیم کے مال کا حوالہ قبول کرتا ہے تو اس میں شفقت اور رحمت کو پیش نظر رکھا جائے گا اور یہ حوالہ اگر مبنی بر شفقت ہوگا تو مقبول ہوگا ورنہ نہیں۔

والأصل أن ما يفعله الخ صاحب ہدایہ رحمہ اللہ یہاں سے مضارب کے اختیارات پر ایک تجزیاتی رپورٹ پیش کرتے ہوئے فرماتے ہیں کہ مضارب کو جن افعال کے کرنے یا نہ کرنے کا اختیار اور پاور ہوتا ہے وہ تین قسم پر ہیں (۱) پہلی قسم ان افعال کی ہے جن کی ادائیگی اور انجام دہی کا وہ نفس عقد ہی سے مالک ہو جاتا ہے۔ مثلاً نقد اور ادھار فروخت کرنا، ثمن کے تقاضے اور وصولیابی میں مہلت دینا وغیرہ وغیرہ، یہ ساری چیزیں تجارت اور اقسام تجارت سے متعلق ہیں، اور کسی نہ کسی درجے میں مضاربہ میں ان کی ضرورت رہتی ہے اس لیے نفس عقد ہی سے مضارب ان کا مالک ہوگا۔

(۲) دوسری قسم ان افعال اور اختیارات کی ہے جن کا نفس عقد سے مضارب مالک نہیں ہوتا، بلکہ اگر رب المال اس سے اعمال برأیک کہہ کر اسے اپنی مرضی کے مطابق کام کرنے کا پاور دے دیتا ہے تو مضارب دوسرے کو مضاربہ پر مال دینے اور اپنے مال یا دوسرے مال کے ساتھ مال مضاربہ کو ملانے کا مستحق ہو جاتا ہے اور چونکہ خلط ملط کرنے سے مال میں اضافہ ممکن ہے اس لیے رب المال کی طرف سے ہری جھنڈی ملنے کے بعد مضارب کو ان افعال کی انجام دہی کا حق حاصل ہو جائے گا۔

(۳) تیسری قسم ان افعال کی ہے جنہیں مضارب نہ تو مطلق عقد کی وجہ سے انجام دے سکتا ہے اور نہ ہی رب المال کے اعمال برأیک کہنے کی وجہ سے انجام دے سکتا ہے، ہاں جب رب المال کی طرف سے صراحت کے ساتھ اسے اجازت مل جائے تب وہ

مندرجہ ذیل امور کی انجام دہی کا مالک ہوگا۔ (۱) قرض لینے کا جس کی صورت یہ ہے کہ مضارب پورے رأس المال سے سامان خرید لے پھر دراہم و دنیا میں یا کسی اور چیز کے عوض ادھار کوئی سامان خرید لے۔ اب ظاہر ہے کہ یہ خریداری رأس المال سے زائد ہے اور ہو سکتا ہے کہ رب المال اس پر اور اس کے عوض اپنے ذمہ قرض رکھنے پر راضی نہ ہو اس لیے اس طرح کے افعال کی اس کی طرف سے صراحتاً اجازت کے بعد ہی انجام دہی ہوگی ورنہ نہیں۔ (۲) ہنڈی کا لین دین کرنا (۳) قرض دینا (۴) مال لے کر یا بدون مال غلام آزاد کرنا (۵) مکاتب بنانا (۶) ہبہ کرنا (۷) صدقہ کرنا یہ امور ایسے ہیں کہ جب تک رب المال صراحت کے ساتھ مضارب کو ان کی انجام دہی کا حق اور اختیار نہیں دیدیتا اس وقت تک مضارب کے لیے انھیں کرنا تو درکنار ان کے متعلق سوچنا بھی صحیح نہیں ہے۔

قَالَ وَلَا يُزَوِّجُ عَبْدًا وَلَا أَمَةً مِنْ مَالِ الْمُضَارَبَةِ، وَعَنْ أَبِي يُوسُفَ رَحِمَهُ عَلَيْهِ أَنَّهُ يُزَوِّجُ الْأَمَةَ لِأَنَّهُ مِنْ بَابِ الْاِكْتِسَابِ، أَلَا تَرَى أَنَّهُ يَسْتَفِيدُ بِهِ الْمَهْرَ وَسَقُوطَ النِّفْقَةِ، وَلَهُمَا أَنَّهُ لَيْسَ بِتَجَارَةٍ، وَالْعَقْدُ لَا يَتَصَمَّنُ إِلَّا التَّوَكُّلَ بِالتَّجَارَةِ، وَصَارَ كَالْكِتَابَةِ وَالْإِعْتَاقِ عَلَى مَالٍ، لِأَنَّهُ اِكْتِسَابٌ وَلَكِنْ لَمَّا لَمْ يَكُنْ تَجَارَةً لَا يَدْخُلُ تَحْتَ الْمُضَارَبَةِ فَكَذَا هَذَا.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ مضارب مال مضاربہ سے کسی غلام اور باندی کا نکاح نہیں کر سکتا۔ امام ابو یوسف رحمہ اللہ سے مروی ہے کہ وہ باندی کا نکاح کر سکتا ہے، کیونکہ یہ کمائی کا طریقہ ہے کیا دیکھتا نہیں کہ اس سے مضارب مہر حاصل کرے گا اور نفقہ کے ساقط ہونے کا فائدہ اٹھائے گا۔ حضرات طرفین رضائے کی دلیل یہ ہے کہ نکاح تجارت نہیں ہے حالانکہ عقد مضاربہ صرف توکیل بالتجارت کو متضمن ہوتا ہے اور یہ مکاتب بنانے اور مال لے کر آزاد کرنے کی طرح ہو گیا، کیوں کہ یہ بھی ایک طرح کی کمائی ہے لیکن چونکہ یہ طریقہ تجارت میں مشہور نہیں ہیں اسی لیے مضاربہ کے تحت داخل نہیں کیے گئے ہیں اسی طرح تزویج امۃ کا بھی یہی حطل ہے۔

اللغات:

﴿لا یزوج﴾ نکاح نہیں کر سکتا۔ ﴿امۃ﴾ باندی۔ ﴿اكتساب﴾ کمائی کرنا۔ ﴿یستفید﴾ فائدہ لے گا۔

مال مضاربہ سے غلام و باندی کا نکاح کرنا:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر رأس المال یا مال مضاربہ میں غلام یا باندی ہوں تو مضارب اس مال مضاربہ سے کسی غلام یا باندی کا نکاح نہیں کر سکتا یہی فقہائے احناف کا مشہور و معروف قول ہے اور یہی اصح اور معتد ہے البتہ امام ابو یوسف رحمہ اللہ سے ایک روایت یہ ہے کہ مضارب اس مال سے باندی کا نکاح کر سکتا ہے، کیوں کہ نکاح کے بعد مضارب کو مہر ملے گا اور وہ مذکورہ باندی کے نفقہ اور خرچہ سے بچ جائے گا اور ظاہر ہے کہ یہ بھی کمائی ہے۔ حضرات طرفین رضائے کی دلیل یہ ہے کہ عقد مضاربہ میں مضارب صرف وکیل بالتجارت ہے جب کہ نکاح کرنا تجارت نہیں ہے اس لیے یہ عقد اس کام یعنی نکاح کو شامل نہیں ہوگا جیسا کہ مکاتب بنانا اور مال لے کر غلام آزاد کرنا اس عقد میں شامل نہیں ہوتا، کیونکہ اگرچہ ان سے بھی مضارب کو مال حاصل ہوتا ہے، لیکن چونکہ یہ طریقہ تجارت کا نہیں ہے اس لیے انھیں بھی عقد مضاربہ میں شامل نہیں ہوگا۔

قَالَ فَإِنْ دَفَعَ شَيْئًا مِنْ مَالِ الْمُضَارَبَةِ إِلَى رَبِّ الْمَالِ بِضَاعَةٍ فَاشْتَرَى رَبُّ الْمَالِ وَبَاعَ فَهُوَ عَلَى الْمُضَارَبَةِ، وَقَالَ زُفَرٌ رَحِمَهُ اللَّهُ تَفْسُدُ الْمُضَارَبَةُ، لِأَنَّ رَبَّ الْمَالِ مُتَصَرِّفٌ فِي مَالِ نَفْسِهِ فَلَا يَصْلِحُ وَكِيلًا فِيهِ فَيَصِيرُ مُسْتَرِدًّا وَلِهَذَا لَا يَصِحُّ إِذَا شَرَطَ الْعَمَلُ عَلَيْهِ ابْتِدَاءً، وَلَنَا أَنَّ التَّخْلِيَةَ فِيهِ قَدْ تَمَّتْ وَصَارَ التَّصَرُّفُ حَقًّا لِلْمُضَارِبِ فَيَصْلِحُ رَبُّ الْمَالِ وَكِيلًا عَنْهُ فِي التَّصَرُّفِ وَالْبِضَاعُ تَوْكِيلٌ مِنْهُ فَلَا يَكُونُ اسْتِرْدَادًا، بِخِلَافِ شَرَطِ الْعَمَلِ عَلَيْهِ فِي الْإِبْتِدَاءِ لِأَنَّهُ يَمْنَعُ التَّخْلِيَةَ، وَبِخِلَافِ مَا إِذَا دَفَعَ الْمَالُ إِلَى رَبِّ الْمَالِ مُضَارَبَةً حَيْثُ لَا يَصِحُّ، لِأَنَّ الْمُضَارَبَةَ يَنْعَقِدُ شُرْكَاءَ عَلَى مَالِ رَبِّ الْمَالِ وَعَمَلِ الْمُضَارِبِ وَلَا مَالَ هُنَا لِلْمُضَارِبِ فَلَوْ جَوَزْنَا هُوَ يُوَدِّي إِلَى قَلْبِ الْمَوْضُوعِ وَإِذَا لَمْ يَصِحَّ بَقِيَ عَمَلُ رَبِّ الْمَالِ بِأَمْرِ الْمُضَارِبِ فَلَا يَطُلُ بِهِ الْمُضَارَبَةُ الْأُولَى.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مضارب نے مال مضاربہ میں سے کچھ مال رب المال کو کاروبار کے لیے دیا پھر رب المال نے خرید و فروخت کیا تو وہ بھی مضاربہ پر ہوگا۔ امام زفر رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ مضاربہ فاسد ہو جائے گی، کیوں کہ رب المال اپنے مال میں تصرف کر رہا ہے اس لیے اس مال میں وہ وکیل نہیں ہوگا بلکہ رب المال واپس لینے والا ہوگا اسی لیے اگر ابتداء رب المال پر کام کی شرط لگا دی جائے تو مضاربہ صحیح نہیں ہوگی۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ مضارب اور مال کے مابین تخلیہ مکمل ہو چکی ہے اور تصرف کرنا مضارب کا حق بن چکا ہے لہذا رب المال نفس تصرف میں اس کا وکیل بن سکتا ہے اور تجارت کے لیے مال دینا مضارب کی طرف سے توكیل ہے لہذا یہ واپس لینا نہیں ہوگا۔ برخلاف نصاب پر ابتداء کام کرنے کی شرط لگانے کے، کیوں کہ یہ تخلیہ سے مانع ہے۔ اور برخلاف اس صورت کے جب مضارب نے رب المال کو مضاربہ کے طور پر مال دیا ہو تو دوسرا عقد صحیح نہیں ہوگا، کیوں کہ رب المال کے مال اور مضارب کے عمل کو ملا کر مشترکہ طور پر مضاربہ منعقد ہوتی ہے، اور یہاں مضارب کا مال معدوم ہے اب اگر ہم اسے جائز قرار دیدیں تو اس سے قلب موضوع لازم آئے گا اور جب عقد ثانی صحیح نہیں ہوا تو مضارب کے حکم سے رب المال کا عمل باقی رہ جائے گا، لہذا اس سے مضاربہ اولیٰ باطل نہیں ہوگی۔

اللغات:

﴿بضاعة﴾ جمع پونجی، تجارت کا مال۔ ﴿مسترد﴾ واپس لینے والا۔ ﴿تخلية﴾ علیحدہ چھوڑ دینا۔

رب المال کا مضارب بننا:

مسئلہ یہ ہے کہ زید بکر کا مضارب ہے اور بکر رب المال ہے اب اگر اس مضاربہ کو باقی رکھتے ہوئے مضارب یعنی زید بکر کو کچھ مال تجارت کے لیے دے اور بکر کاروبار کرے تو ہمارے یہاں یہ لین دین صحیح ہے اور بکر جو نفع کمائے گا وہ سب مضاربہ میں شامل ہوگا۔ لیکن امام زفر رحمہ اللہ کے یہاں یہ لین دین صحیح نہیں ہے اور اس سے مضاربہ فاسد ہو جائے گی، کیوں کہ رب المال اپنے ہی مال

میں تصرف کر رہا ہے اس لیے کہ مضارب نے اسے جو مال دیا ہے وہ اس کا اپنا ہے اور انسان جب اپنے مال میں تصرف کرتا ہے تو وہ اکیل ہوتا ہے، وکیل نہیں ہوتا، اس لیے مضارب کا رب المال کو دینا درحقیقت اس کے مال مضاربت کو واپس کرنا ہے اور رب المال کا واپس لینا ہے اور مال مضاربت واپس لینے سے مضاربت فاسد ہو جاتی ہے، اس لیے یہاں بھی مضاربت فاسد ہو جائے گی جیسے رب المال پر ابتداء کام کرنے کی شرط سے مضاربت فاسد ہو جاتی ہے۔

ولنا الخ ہماری دلیل یہ ہے کہ صورت مسئلہ میں رب المال مضارب کو مال دے کر الگ ہو گیا ہے اور مضاربت تام اور مکمل ہو چکی ہے اور اب اس مال میں مضارب کو تجارت سے متعلق ہر طرح کا تصرف اور اختیار حاصل ہو چکا ہے، اور چونکہ مضارب نے تجارت ہی کے لیے رب المال کو یہ مال دیا ہے، اس لیے رب المال مضارب کا وکیل ہوگا اور اب چونکہ رب المال مضارب کے حق میں اجنبی ہو چکا ہے، لہذا رب المال کا مضارب کی طرف سے وکیل بننا درست ہے اور اس سے مضاربت کی صحت پر کوئی آنچ نہیں آئے گی۔ اس کے برخلاف اگر شروع ہی سے رب المال پر کام کی شرط لگا دی جائے تو یہ شرط تخلیہ سے مانع ہوگی اس لیے اس صورت میں عقد فاسد ہوگا۔ الحاصل رب المال پر ابتداء اور انتہاء کام کی شرط لگانے میں فرق ہے لہذا ایک کو دوسرے پر قیاس کرنا درست نہیں ہے۔

وبخلاف ما اذا دفع الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر صورت مسئلہ میں مضارب نے رب المال کو تجارت کے لیے مال نہ دیا ہو، بلکہ مضاربت کے لیے دیا ہو تو مضاربت صحیح نہیں ہوگی یعنی دوسری مضاربت فاسد ہوگی، کیوں کہ رب المال کی طرف سے مال نہیں ہے بلکہ جو مال ہے وہ رب المال ہی کا ہے۔ اب اگر ہم دوسری مضاربت کو جائز قرار دیں تو اس قلب موضوع لازم آئے گا کہ جو مال والا تھا وہ مزدور ہو گیا اور جو مزدور تھا وہ مالک بن گیا ہے، اس لیے یہ مضاربت فاسد ہوگی لیکن یہ فساد مضاربت اولیٰ کی طرف متعدی نہیں ہوگا اور مضاربت اولیٰ درست اور جائز ہوگی۔

قَالَ وَإِذَا عَمِلَ الْمُضَارِبُ فِي الْمِصْرِ فَلَيْسَتْ نَفَقَتُهُ فِي الْمَالِ، وَإِنْ سَافَرَ فَطَعَامُهُ وَشَرَابُهُ وَكِسْوَتُهُ وَرُكُوبُهُ وَمَعْنَاهُ شِرَاءٌ وَكِرَاءٌ فِي الْمَالِ، وَوَجْهُ الْفَرْقِ أَنَّ النِّفْقَةَ تَجِبُ بِإِزَاءِ الْإِحْتِنَاسِ كَنَفَقَةِ الْقَاضِي وَنَفَقَةِ الْمَرْأَةِ، وَالْمُضَارِبُ فِي الْمِصْرِ سَاكِنٌ بِالسُّكْنِ الْأَصْلِيِّ وَإِذَا سَافَرَ صَارَ مَحْبُوسًا بِالْمُضَارَبَةِ فَيَسْتَحِقُّ النِّفْقَةَ فِيهِ، وَهَذَا بِخِلَافِ الْأَجِيرِ لِأَنَّهُ يَسْتَحِقُّ الْبَدَلَ لَامُحَالَةٍ فَلَا يَتَضَرَّرُ بِالْإِنْفَاقِ مِنْ مَالِهِ، أَمَّا الْمُضَارِبُ فَلَيْسَ لَهُ إِلَّا الرِّبْحُ وَهُوَ فِي حَبِزِ التَّرَدُّدِ فَلَوْ أَنْفَقَ مِنْ مَالِهِ يَتَضَرَّرُ بِهِ، وَبِخِلَافِ الْمُضَارَبَةِ الْفَاسِدَةِ، لِأَنَّهُ أَجِيرٌ وَبِخِلَافِ الْبُضَاعَةِ لِأَنَّهُ مُتَبَرِّعٌ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مضارب نے اپنے شہر میں کام کیا تو مال مضاربت میں اس کا نفقہ نہیں ہوگا۔ اور اگر مضارب سفر کرتا ہے تو اس کا کھانا، پینا، کپڑا اور سواری یعنی خریدنا اور کرایہ دینا سب مال مضاربت میں ہوگا۔ ان دونوں میں وجہ فرق یہ ہے کہ نفقہ روکنے کے مقابلے واجب ہوتا ہے جیسے قاضی اور عورت کا نفقہ۔ اور مضارب شہر میں سکونت اصلی کے طور پر رہتا ہے اور جب وہ سفر کرتا ہے تو مضاربت کی وجہ سے وہ محبوس ہو جاتا ہے، اس لیے جس کے وقت مال مضاربت سے مستحق نفقہ ہوگا۔ اور یہ حکم اجیر کے خلاف

ہے کیوں کہ اجیر ہر حال میں بدل کا مستحق ہوتا ہے لہذا اپنا مال خرچ کرنے سے وہ نقصان نہیں اٹھائے گا۔ رہا مضارب تو اسے صرف نفع ملتا ہے اور نفع کا ملنا مشکوک رہتا ہے اب اگر مضارب اپنا مال خرچ کرے گا تو اس کا نقصان ہوگا۔ اور برخلاف مضاربہ فاسدہ کے، اس لیے کہ وہ اجیر ہے اور برخلاف بضاعت کے اس لیے کہ وہ متبرع ہوتا ہے۔

اللغات:

﴿المضارب﴾ مضاربہ کا کرنے والا آدمی۔ ﴿سافر﴾ سفر کرنا، کوچ کرنا۔ ﴿طعام﴾ کھانا۔ ﴿شراب﴾ پینا۔ ﴿کسوة﴾ کپڑے۔ ﴿رکوب﴾ سواری۔ ﴿کراء﴾ کرایہ۔ ﴿ازاء﴾ بمقابلہ۔ ﴿الاحتباس﴾ روکنا۔ ﴿یتضرر﴾ نقصان اٹھانا۔ ﴿الزئع﴾ نفع، فائدہ، سود۔ ﴿البضاعة﴾ پونجی، سرمایہ کاری کے علاوہ دیا ہوا مال۔

مضارب کے خرچے:

مسئلہ تو آسان ہے کہ اگر مضارب اپنے علاقے اور اپنے شہر میں تجارت کرتا ہے تو اس کا نان و نفقہ اور خرچہ اس کے اپنے مال میں ہوگا، اور اگر وہ تجارت کے لیے شہر سے باہر جاتا ہے تب اس کا خرچہ مال مضاربہ میں ہوگا، کیوں کہ نفقہ کے متعلق ضابطہ اور قانون یہ ہے کہ وہ احتباس اور اشتغال یعنی دوسرے کے کام میں لگنے کے عوض اور بدلے میں واجب ہوتا ہے اور اپنے شہر میں چونکہ احتباس متحقق نہیں ہوتا اس لیے اپنے شہر میں کام کرنے سے نفقہ بھی نہیں ملے گا اور شہر سے باہر جانے میں چونکہ احتباس متحقق ہو جاتا ہے اس لیے اس صورت میں مضارب مال مضاربہ سے مستحق نفقہ بھی ہوگا۔ جیسے عورت اور قاضی کے نفقہ کا حال ہے کہ قاضی مسلمانوں کے کام میں مجبوس رہتا ہے اس لیے اسے اس دوران بیت المال سے نفقہ ملے گا اسی طرح عورت بھی جب تک شوہر کے گھر میں رہے گی اس وقت تک اسے شوہر کے مال سے نفقہ دیا جائے گا۔ اسی طرح مضارب بھی جب تک مضاربہ کے مال مشغول رہے گا اس وقت تک اسے مال مضاربہ سے نفقہ دیا جائے گا اور وہ اپنا مال نہیں خرچ کرے گا، کیوں کہ اس کا حق صرف نفع ہے اور نفع کا ملنا نہ ملنا مشکوک رہتا ہے اس لیے اگر اس کا خرچہ اس کے ذاتی مال میں واجب کریں گے تو اسے ضرر ہوگا۔ اس کے برخلاف مزدور کا معاملہ ہے تو اس کا نفقہ اس کے اپنے مال میں واجب ہوگا، کیوں کہ اسے تو ہر حال میں اجرت ملتی ہے اس لیے وہ اب جو کچھ خرچ کرے گا بعد میں اسے اپنے کھاتے میں جوڑ لے گا۔

بخلاف المضاربة الفاسدة الخ فرماتے ہیں کہ مذکورہ بالا احکام مضاربہ صحیحہ کے ہیں اور مضاربہ فاسدہ میں مضارب کو مال مضاربہ سے نفقہ نہیں دیا جائے گا، کیوں کہ یہاں مضارب صرف مزدور ہوتا ہے اور مزدور مستحق نفقہ نہیں ہوتا اسی طرح بضاعت کے طور پر کام کرنے والا بھی مستحق نفقہ نہیں ہے، کیوں کہ وہ محسن اور متبرع ہوتا ہے اور نفقہ لینا تبرع کی شان کے خلاف ہے۔

قَالَ وَلَوْ بَقِيَ شَيْءٌ فِي يَدِهِ بَعْدَ مَا قَدِمَ مِصْرَهُ رَدَّاهُ فِي الْمُضَارَبَةِ لِانْتِهَاءِ الْاِسْتِحْقَاقِ، وَلَوْ كَانَ خُرُوجُهُ دُونَ السَّفَرِ اِنْ كَانَ بِحَيْثُ يَعْدُو نَمَّ يَرْوَحُ فَيَبِيتُ بِاَهْلِهِ فَهُوَ بِمَنْزِلَةِ السُّوقِيِّ فِي الْمِصْرِ، وَاِنْ كَانَ بِحَيْثُ لَا يَبِيتُ بِاَهْلِهِ فَتَفَقُّهُ فِي مَالِ الْمُضَارَبَةِ، لِأَنَّ خُرُوجَهُ لِلْمُضَارَبَةِ، وَالتَّفَقُّهُ هِيَ مَا يُصْرَفُ إِلَى الْحَاجَةِ الرَّائِبَةِ وَهُوَ مَا ذَكَرْنَا. رَمَنْ جُمِلَ ذَلِكَ غَسْلُ ثِيَابِهِ وَأُجْرَةُ أُجِيرٍ يَخْدُمُهُ وَعَلَفُ دَابَّةٍ يَرْكَبُهَا وَالذَّهْنُ فِي مَوْضِعٍ يَحْتَاجُ

إِلَيْهِ عَادَةٌ كَالْحِجَارِ، وَإِنَّمَا يُطْلَقُ فِي جَمِيعِ ذَلِكَ بِالْمَعْرُوفِ حَتَّى يَضْمَنَ الْفَضْلُ إِنْ جَاوَزَهُ إِعْتِبَارًا لِلْمُتَعَارَفِ فِيمَا بَيْنَ التَّجَارِ، وَأَمَّا الدَّوَاءُ فَفِي مَالِهِ فِي ظَاهِرِ الرِّوَايَةِ، وَعَنْ أَبِي حَنِيفَةَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ أَنَّهُ يَدْخُلُ فِي النَّفَقَةِ، لِأَنَّهُ لِإِصْلَاحِ بَدَنِهِ وَلَا يَتِمَّ كُنْ مِنَ التَّجَارَةِ إِلَّا بِهِ فَصَارَ كَالنَّفَقَةِ، وَجْهُ الظَّاهِرِ أَنَّ الْحَاجَةَ إِلَى النَّفَقَةِ مَعْلُومَةٌ الْوُقُوعِ وَإِلَى الدَّوَاءِ بِعَارِضِ الْمَرَضِ وَلِهَذَا كَانَتْ نَفَقَةُ الْمَرْأَةِ عَلَى الزَّوْجِ وَدَوَائُهَا فِي مَالِهَا.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر اپنے شہر واپس آنے کے بعد مضارب کے پاس کچھ سامان بچ جائے تو وہ اسے مضاربہ میں واپس کر دے، اس لیے کہ اب اس کا حق ختم ہو چکا ہے۔ اور اگر وہ مسافت سفر سے کم مسافت کے لیے نکلا اگر اس طور پر نکلا ہو کہ صبح کو جا کر شام کو واپس آجائے اور اپنے گھر میں رات گزار لے تو وہ اپنے شہر کے بازار میں رہنے والا ہوگا اور اگر اتنی دور جاتا ہو کہ اپنے گھر رات نہ گزار سکتا ہو تو اس کا نفقہ مال مضاربہ میں ہوگا، کیوں کہ اب وہ مضاربہ کے لیے نکلا ہے۔ اور نفقہ وہ ہے جو روزمرہ کی ضروریات میں صرف کیا جاتا ہے یہ وہ ضروریات ہیں جنہیں ہم بیان کر چکے ہیں۔ انہی میں سے مضارب کے کپڑوں کی دھلائی ہے، اس کے خادم کی مزدوری ہے، اس کی سواری کا چارہ ہے اور جن ممالک میں تیل لگانے کی عادت ہو جیسے ملک حجاز وہاں تیل ہے اور ان تمام چیزوں میں قاعدے کے مطابق مضارب کو اجازت دی جائے گی یہی وجہ ہے کہ اگر تاجروں میں مشہور صرفہ سے تجاوز کرے گا تو زیادتی کا وہ ضامن ہوگا۔

اور ظاہر الروایہ میں سے مضارب کی دوا اس کے مال میں ہوگی۔ امام اعظم رحمہ اللہ سے ایک روایت یہ ہے کہ دوا بھی نفقہ میں داخل ہوگی، کیوں کہ دوا سے بدن کی اصلاح ہوتی ہے اور بدن کی درستی کے بغیر مضارب تجارت نہیں کر سکے گا۔ ظاہر الروایہ کی دلیل یہ ہے کہ نفقہ کی ضرورت تو یقینی طور پر معلوم ہے جب کہ دوا کی ضرورت مرض پیش آنے پر ہوتی ہے اسی لیے بیوی کا نفقہ شوہر پر ہوتا ہے اور اس کی دوا اس کے اپنے مال سے ہوتی ہے۔

اللغات:

﴿قدم﴾ آنا۔ ﴿رد﴾ واپس کرنا۔ ﴿یغدو﴾ صبح کو پہنچنا۔ ﴿یروح﴾ شام کو جانا۔ ﴿بیت﴾ رات گزارنا۔ ﴿اسوقی﴾ بازار والا۔ ﴿علف دابة﴾ جانور کا کرایہ۔ ﴿الدھن﴾ تیل۔ ﴿اتجار﴾ تاجر کی جمع، سوداگر۔ ﴿یتمكن﴾ کر سکتا، اختیار رکھنا۔ ﴿عارض﴾ پیش آمدہ۔

خرچوں میں عرف کو ملحوظ رکھا جائے گا:

عبارت میں جتنے مسائل بیان کئے گئے ہیں وہ سب واضح ہیں البتہ خلاصہ کلام کے طور پر آپ اتنا یاد رکھیں کہ عرف میں اور تاجروں کے معاملات اور ان کی معاشرت کے اعتبار سے جہاں جہاں اور جن جن مواقع پر نفقہ کی ضرورت پڑتی ہے مضارب بھی دستور شرعی اور ضرورت کے مطابق ان مواقع پر نفقات کا مستحق ہوگا لیکن ہر حال میں اسے اسرف اور فضول خرچی سے بچنا ہوگا۔

قَالَ وَإِذَا رِبِحٌ أَخَذَ رَبُّ الْمَالِ مَا أَنْفَقَ مِنْ رَأْسِ الْمَالِ فَإِنْ بَاعَ الْمَتَاعَ مُرَابَحَةً حَسَبَ مَا أَنْفَقَ عَلَى الْمَتَاعِ مِنَ الْحِمَلَاتِ وَنَحْوِهِ وَلَا يَحْتَسِبُ مَا أَنْفَقَ عَلَى نَفْسِهِ، لِأَنَّ الْعُرْفَ جَارٍ بِالْحَقِ الْأَوَّلِ دُونَ الثَّانِي، وَلَئِنْ

اَلْاَوَّلُ یُوجِبُ زَیَادَةً فِی الْمَالِیَةِ بِزَیَادَةِ الْقِیمَةِ وَالثَّانِی لَا یُوجِبُهَا .

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ جب مضارب نفع کمالے تو مضارب نے رَأْسُ الْمَال سے جو مال خرچ کیا ہو اسے رب المال لے لے، اور اگر مضارب نے بیع مراحہ کے طور پر سامان فروخت کیا ہو تو اس سامان کی بار برداری وغیرہ کا جو صرفہ ہوا ہو اسے اصل رقم میں شامل کر لے لیکن اپنے اوپر جو کچھ خرچ کیا ہو اسے شامل نہ کرے، کیوں کہ سامان کے صرفہ کو شامل کرنے کا عرف ہے اور اپنی ذات پر خرچ کیے ہوئے مال کو شامل کرنے کا عرف نہیں ہے اور اس لیے کہ پہلا الحاق قیمت کی زیادتی کے حوالے سے مالیت کی زیادتی کا سبب ہے جب کہ دوسرے سے یہ اضافہ حاصل نہیں ہو رہا ہے۔

اللغات:

﴿ربح﴾ نفع اٹھانا، فائدہ حاصل کرنا۔ ﴿انفق﴾ خرچ کرنا۔ ﴿رأس المال﴾ سرمایہ، بنیادی مال جو کاروبار میں لگایا جائے۔ ﴿المبتاع﴾ خریدار۔ ﴿مرا بحة﴾ بیع کی ایک قسم جس میں اصل رقم پر بتا کر کچھ منافع لیتے ہیں۔ ﴿الحاق﴾ ملانا، لاحق کرنا۔ ﴿المالیه﴾ قیمت، حیثیت، مالیت۔

خرچے شمار کرنے کی ایک صورت:

مسئلہ یہ ہے کہ جب مضارب مال مضاربہ سے نفع کمالے تو مالک یعنی رب المال کو چاہئے کہ مضارب کے حاصل کردہ نفع میں سے سب سے پہلے اس کے نان و نفقہ اور اخراجات سفر کو الگ کر کے اپنے رَأْسُ الْمَال میں شامل کر دے اور رَأْسُ الْمَال کو مکمل کر دے اس کے بعد جو بیچے اسے تقسیم کرے، کیوں کہ رَأْسُ الْمَال کی تکمیل کے بعد ہی نفع کی تقسیم درست ہے۔ پھر اگر مضارب مراحہ کے طور پر مال فروخت کرنا چاہے تو مال اور سامان کی نقل و حرکت میں جو صرفہ ہوا ہو اسے اصل مال کے ساتھ جوڑ لے، کیوں کہ اس سے اس سامان کی مالیت بڑھے گی اور اس کی قیمت میں بھی اضافہ ہوگا اور اس طرح کے ادخال اور الحاق کا عرب جاری و ساری ہے۔ البتہ اپنے اوپر جو کچھ مضارب نے خرچ کیا ہو اسے اصل سامان میں نہ شامل کرے، اس لیے کہ نہ تو اس سے مالیت میں کچھ اضافہ ہوگا اور نہ ہی اس طرح کے الحاق کا عرف اور رواج ہے۔

قَالَ فَإِنْ كَانَ مَعَهُ أَلْفٌ فَاشْتَرَى بِهَا نَبَاتًا فَقَصَّرَهَا أَوْ حَمَلَهَا بِمِائَةٍ مِنْ عِنْدِهِ وَقَدْ قِيلَ لَهُ اِعْمَلْ بِرَأْيِكَ فَهُوَ مُتَطَوِّعٌ، لِأَنَّهُ اسْتَدَانَهُ عَلَى رَبِّ الْمَالِ فَلَا يَنْتَظِمُهُ هَذَا الْمَقَالُ عَلَى مَآمَرٍ، وَإِنْ صَبَغَهَا أَحْمَرَ فَهُوَ شَرِيكَ بِمَا زَادَ الصَّبْغُ فِيهَا وَلَا يَضْمَنُ لِأَنَّهُ عَيْنُ مَالٍ قَائِمٍ بِهِ حَتَّى إِذَا بَيْعَ كَانَ لَهُ حِصَّةُ الصَّبْغِ وَحِصَّةُ الثَّوْبِ الْاَبْيَضِ عَلَى الْمُضَارَبَةِ، بِخِلَافِ الْقَصَارَةِ وَالْحَمْلِ، لِأَنَّهُ لَيْسَ بِعَيْنِ مَالٍ قَائِمٍ بِهِ وَلِهَذَا إِذَا فَعَلَهُ الْغَاصِبُ صَاعَ عَمَلِهِ وَلَا يَضِيعُ إِذَا صَبَغَ الْمَغْصُوبَ وَإِذَا صَارَ شَرِيكًا بِالصَّبْغِ انْتَظَمَهُ قَوْلُهُ اِعْمَلْ بِرَأْيِكَ انْتَظَامُهُ الْخُلُطُ فَلَا يَضْمَنُهُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مضارب کے پاس ایک ہزار درہم ہوں اور اس نے ان درہم کے عوض کپڑے کا تھان خرید اور

اپنے پاس سے سود ہم خرچ کر کے اس پر کڑھائی کرایا یا اسے اٹھوا کر کہیں رکھا لیا اور مضارب نے اس سے یہ کہہ دیا تھا کہ تم اپنی مرضی سے کام کرو تو اس سود پہنے کے خرچ میں وہ متبرع ہوگا، کیوں کہ یہ رب المال پر قرض لینا ہے، لہذا اعمل برأیک اس فعل کو شامل نہیں ہوگا جیسا کہ گذر چکا ہے۔

اور اگر مضارب نے سرخ رنگ سے اسے رنگ دیا تو رنگائی سے جتنی قیمت کا اضافہ ہوا ہوگا اس مقدار میں مضارب رب المال کا شریک ہوگا اور ضامن نہیں ہوگا، اس لیے کہ رنگ ایسا مال عین ہے جو کپڑے کے ساتھ موجود ہے حتیٰ کہ اگر اسے فروخت کیا جائے تو اسے رنگ کا حصہ ملے گا اور سفید کپڑے کے حصے کا دام مضارب پر ہوگا۔ برخلاف کڑھائی اور نقل و حمل کے۔ اس لیے کہ یہ ایسی چیز نہیں ہے جو کپڑے کے ساتھ موجود ہو اسی لیے اگر غاصب نے ایسا کام کیا تو اس کا عمل برباد ہو جائے گا لیکن ثوب منسوب کو رنگنے سے ضائع نہیں ہوگا۔ اور جب رنگنے کی وجہ سے مضارب رب المال کا شریک ہو گیا تو رب المال کا قول اعمل برأیک انتظام خلط کے طور پر اس کو شامل ہوگا اس لیے ملانے کی وجہ سے رب المال ضامن نہیں ہوگا۔

اللغات:

﴿قصر﴾ کپڑے کی دھلائی کروانا۔ ﴿حمل﴾ کپڑا اٹھا کر لے جانا۔ ﴿استذان﴾ قرض لینا، دین دار بننا۔ ﴿صبغ﴾ رنگ کرنا۔ ﴿الصبغ﴾ رنگ۔ ﴿الابيض﴾ سفید۔ ﴿القصارۃ﴾ دھلائی۔ ﴿ضاع﴾ ضائع ہونا، رائیگاں جانا۔ ﴿الخلط﴾ ملانا، مکس کرنا۔

مال مضاربہ پر اضافی اخراجات:

عبارت میں دو مسئلے مذکور ہیں (۱) اگر مضارب کے پاس مضاربہ کا مال موجود ہو اور اس نے اس مال سے کپڑے کا تھان خرید کر اس میں کڑھائی کا کام کرایا یا اسے ایک جگہ سے دوسری جگہ منتقل کرایا اور اس کام میں اس کے سو روپے خرچ ہوئے اور رب المال نے مضارب سے یہ کہہ دیا تھا اعمل برأیک تم اپنی مرضی سے کام کرو تو اس سود پہنے کے خرچ کرنے میں وہ متبرع اور محسن ہوگا اس لیے کہ یہ سود پیہر اس المال سے زائد ہے اور رب المال پر ایک طرح کا قرض ہے حالاں کہ اعمل برأیک میں قرض لینا داخل نہیں ہے، اس لیے یہ کام مضارب کی طرف سے تبرع ہوگا اور مضارب اسے رب المال سے واپس لینے کا حق دار نہیں ہوگا۔

(۲) دوسرا مسئلہ یہ ہے کہ مضارب نے ایک ہزار درہم میں کپڑے کا تھان خرید کر اسے لال رنگ سے رنگ دیا تو اس رنگائی کی وجہ سے قیمت میں جو اضافہ ہوگا وہ اضافہ رب المال اور مضارب کے مابین مشترک ہوگا اور اس فعل کی وجہ سے مضارب ضامن نہیں ہوگا، کیوں کہ اس نے ایسا کام کیا ہے جو کپڑے کے ساتھ موجود ہے اور اس صورت حال میں رب المال کا اعمل برأیک کہنا اس فعل کو بھی شامل ہوگا اور یہ شمولیت خلط ملط کے طور پر ہوگی اسی لیے مضارب ضمان سے بری ہوگا۔ کیوں کہ یہ ایسا ہے کہ گویا مضارب نے رب المال کے حکم سے یہ کام کیا ہے اور جب رب المال کے حکم سے کام ہوگا تو ظاہر ہے کہ وہ موجب ضمان نہیں ہوگا۔ یہ حکم رنگنے کا ہے، لیکن کڑھائی اور نقل و حمل کا حکم اس کے برخلاف ہے کیوں کہ ان میں سے کوئی بھی موجود رہنے والی چیز نہیں ہے، اسی لیے اگر کوئی غاصب غصب کردہ کپڑے میں کڑھائی یا ادھر ادھر کرائی کی اجرت نہیں لازم ہوتی، بلکہ وہ کپڑا اسے مفت میں ملتا ہے، لیکن اگر غاصب ثوب منسوب کو رنگواتا ہے تو اسے رنگائی کی قیمت ملے گی۔

فَصْلٌ آخَرُ

فِي بَيَانِ الْمَسَائِلِ الْمُتَفَرِّقَةِ الْمُتَعَلِّقَةِ بِالْمُضَارَبَةِ

یہ فصل مضاربت سے متعلق متفرق مسائل کے بیان میں ہے

قَالَ فَإِنْ كَانَ مَعَهُ أَلْفٌ بِالنِّصْفِ فَاشْتَرَى بِهَا بَرًّا فَبَاعَهُ بِالْفَيْنِ وَاشْتَرَى بِالْأَلْفَيْنِ عَبْدًا فَلَمْ يَنْقُدْهُمَا حَتَّى ضَاعَا يَغْرُمُ رَبُّ الْمَالِ أَلْفًا وَخُمْسَ مِائَةٍ وَالْمُضَارِبُ خُمْسَ مِائَةٍ وَيَكُونُ رُبُعُ الْعَبْدِ وَثَلَاثَةُ أَرْبَاعِهِ عَلَى الْمُضَارَبَةِ، قَالَ هَذَا الَّذِي ذَكَرَهُ حَاصِلُ الْجَوَابِ، لِأَنَّ الثَّمَنَ كُلَّهُ عَلَى الْمُضَارِبِ إِذْ هُوَ الْعَاقِدُ إِلَّا أَنَّ لَهُ حَقَّ الرُّجُوعِ عَلَى رَبِّ الْمَالِ بِالْفِ وَخُمْسَ مِائَةٍ عَلَى مَا بَيَّنَّ فَيَكُونُ عَلَيْهِ فِي الْآخِرَةِ، وَوَجْهُهُ أَنَّهُ لَمَّا نَقَدَ الْمَالُ ظَهَرَ الرِّبْحُ وَهُوَ خُمْسُ مِائَةٍ فَإِذَا اشْتَرَى بِالْأَلْفَيْنِ عَبْدًا صَارَ مُشْتَرِيًا رُبْعَهُ لِنَفْسِهِ وَثَلَاثَةُ أَرْبَاعِهِ لِلْمُضَارَبَةِ عَلَى حَسَبِ انْقِسَامِ الْأَلْفَيْنِ، وَإِذَا ضَاعَتِ الْأَلْفَانِ وَجَبَ عَلَيْهِ الثَّمَنُ لِمَا بَيَّنَّاهُ، وَلَهُ الرُّجُوعُ بِثَلَاثَةِ أَرْبَاعِ الثَّمَنِ عَلَى رَبِّ الْمَالِ، لِأَنَّهُ وَكَيْلٌ مِنْ جِهَتِهِ فِيهِ وَيَخْرُجُ نَصِيبُ الْمُضَارِبِ وَهُوَ الرُّبْعُ مِنَ الْمُضَارَبَةِ، لِأَنَّهُ مَضْمُونٌ عَلَيْهِ وَمَالُ الْمُضَارَبَةِ أَمَانَةٌ وَبَيْنَهُمَا مَنَافَاةٌ وَيَبْقَى ثَلَاثَةُ أَرْبَاعِ الْعَبْدِ عَلَى الْمُضَارَبَةِ، لِأَنَّهُ دَفَعَهُ مَرَّةً أَلْفًا وَمَرَّةً أَلْفًا وَخُمْسَ مِائَةٍ، وَلَا يَبِيعُهُ مُرَابِحَةً إِلَّا عَلَى الْأَلْفَيْنِ، لِأَنَّهُ اشْتَرَاهُ بِالْفَيْنِ وَيُظْهِرُ ذَلِكَ فِيمَا إِذَا بَاعَ الْعَبْدُ بِأَرْبَعَةِ الْأَلْفِ فَحِصَّةُ الْمُضَارَبَةِ ثَلَاثَةُ الْأَلْفِ يَرْفَعُ رَأْسُ الْمَالِ وَيَبْقَى خُمْسُ مِائَةٍ رِبْحًا بَيْنَهُمَا.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مضارب کے پاس آدھے نفع کی شرط پر ایک ہزار درہم تھے اور اس نے ان کے عوض کاشن کے کپڑوں کا تھان خرید کر اسے دو ہزار درہم میں فروخت کیا اور دو ہزار درہم کے عوض ایک غلام خریدا لیکن اس کا نقد ثمن ادا کرنے سے پہلے وہ دونوں ہزار درہم ضائع ہو گئے تو رب المال ڈیڑھ ہزار درہم کا ضامن ہوگا اور مضارب پانچ سو کا ضامن ہوگا اور غلام چوتھائی او تین چوتھائی کے حساب سے مضاربت پر ہوگا۔ صاحب ہدایہ رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں کہ امام محمد رحمۃ اللہ علیہ نے جو یہ بیان کیا ہے وہ خلاصہ جواب ہے، کیوں کہ (در حقیقت) پورا ثمن مضارب ہی پر لازم ہے، اس لیے کہ وہی عاقد ہے لیکن اسے رب المال سے ڈیڑھ ہزار درہم لینے کا حق ہے جیسا کہ ہم اسے بیان کریں گے اور اخیر میں یہ رقم (1500) رب المال ہی پر واجب ہوگی۔

اس کی دلیل یہ ہے کہ جب مال نقد ہو گیا تو نفع ظاہر ہوا اور وہ پانچ سو ریاں ہے پھر جب مضارب نے دو ہزار میں ایک غلام خریدا تو وہ اس کا ربیع اپنے لیے خریدنے والا ہو گیا اور تین چوتھائی مضاربہ کے لیے خریدا دو ہزار درہم کی تقسیم کے مطابق، لیکن جب دونوں ہزار ضائع ہو گئے تو اس پر ثمن واجب ہو گا اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں۔ اور اسے تین چوتھائی حصے کے ثمن کے متعلق رب المال پر رجوع کرنے کا حق ہے، کیوں کہ اس حصے میں وہ رب المال کا وکیل ہے اور مضارب کا چوتھائی حصہ مضاربہ سے خارج ہو جائے گا، کیوں کہ یہ مال اس پر مضمون ہے جب کہ مال مضاربہ امانت ہے اور مال مضمون اور مال امانت میں منافات ہے۔ اور غلام کے تین چوتھائی حصے مضاربہ پر ہوں گے، کیوں کہ اس میں کوئی ایسی چیز نہیں ہے جو مضاربہ کے منافی ہو۔ اور اب رأس المال ڈھائی ہزار درہم ہو گا، کیوں کہ ایک مرتبہ مضارب نے اسے ایک ہزار دیا اور ایک مرتبہ ڈیڑھ ہزار دیا اور مضارب دو ہزار ہی میں اسے مراہجہ کے طور پر فروخت کر سکتا ہے، کیوں کہ اس نے دو ہزار میں اسے خریدا ہے، اور اس کا فائدہ اس وقت ظاہر ہو گا جب یہ غلام چار ہزار میں فروخت کیا جائے تو مضاربہ کے حصے میں تین ہزار ہوں گے جن میں سے رأس المال کے ڈھائی ہزار نکلیں گے اور باقی پانچ سو ان کے مابین مشترک ہو گا۔

اللغات:

﴿بز﴾ کپڑا، کاشن۔ ﴿ینقد﴾ نقد ادا کرنا، ادا کرنا۔ ﴿یغرم﴾ ضامن بننا، ذمہ دار ٹھہرنا۔ ﴿ضاع﴾ ضائع ہونا، رائیگاں جانا۔ ﴿ارباع﴾ جمع ہے ربع کی، چوتھائی۔ ﴿منافاة﴾ تضاد، اختلاف۔

مضاربہ میں نقصان کی ایک صورت:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ رب المال نے مضارب کو نصف نفع کی شرط پر ایک ہزار درہم دیے اور مضارب نے اس رقم سے سوتی کپڑے کا تھان خرید کر اسے دو ہزار میں فروخت کیا تو ایک ہزار نفع ہوا جس میں سے پانچ سو مضارب کے ہوئے اور پانچ سو رب المال کے، لیکن تقسیم سے پہلے ہی مضارب نے ان دونوں ہزار کے عوض ایک غلام خریدا اور اس کا ثمن دینے سے پہلے ہی وہ دونوں ہزار روپے ضائع ہو گئے تو اب مالک غلام کے لیے رب المال ڈیڑھ ہزار کا اور مضارب پانچ سو کا ضامن ہو گا، اس لیے کہ خریدے ہوئے غلام میں سے ایک چوتھائی مضارب نے اپنے لیے لیا ہے اور باقی تین چوتھائی مضاربہ کے لیے لیا ہے اور چونکہ اس کا اپنا حصہ اس پر مضمون ہے، کیوں کہ نفع اس کی ملکیت میں آچکا ہے اس لیے یہ حصہ اس میں ضمانت کے طور پر ہو گا جب کہ مضاربہ والا حصہ امانت کے طور پر رہتا ہے اور امانت اور ضمانت میں منافات ہے، اس لیے دونوں کا اجتماع نہیں ہو گا اور مضارب کا حصہ یعنی چوتھائی غلام مضارب کے لیے خالص ہو جائے گا اور تین حصے مضاربہ پر ہوں گے۔ اور جو رأس المال ہو گا اس کی مقدار ڈھائی ہزار درہم ہو گی، اس لیے کہ رب المال نے پہلے مضارب کو ایک ہزار دیا ہے اور بعد میں ڈیڑھ ہزار بطور ضمان ضیاع دیا ہے تاہم مضارب کے لیے دو ہزار سے زائد میں مراہجہ کے طور پر اس غلام کو فروخت کرنا صحیح نہیں ہے، کیوں کہ اس نے دو ہزار ہی میں اسے خریدا ہے۔ ہاں اگر یہ غلام چار ہزار میں فروخت کیا گیا تو اس میں سے ایک ہزار مضارب کا ہو گا اور باقی تین ہزار مضاربہ کے ہوں گے جس میں سے ڈھائی ہزار رأس المال کے نکل جائیں گے اور باقی پانچ سو دونوں کے مابین مشترک ہوں گے۔

قَالَ وَإِنْ كَانَ مَعَهُ أَلْفٌ فَاشْتَرَىٰ رَبُّ الْمَالِ عَبْدًا بِخُمْسٍ مِائَةٍ وَبَاعَهُ إِيَّاهُ بِالْفِ فَإِنَّهُ يَبِيعُهُ مُرَابَحَةً عَلَىٰ خُمْسٍ مِائَةٍ، لِأَنَّ هَذَا الْبَيْعَ مَقْضِيٌّ بِجَوَازِهِ لِتَغَايُرِ الْمَقَاصِدِ دَفْعًا لِلْحَاجَةِ وَإِنْ كَانَ بَيْعٌ مُلْكِيٍّ بِمِلْكِهِ إِلَّا أَنَّ فِيهِ شُبْهَةَ الْعَدَمِ وَمَبْنَى الْمُرَابَحَةِ عَلَى الْأَمَانَةِ وَالْإِحْتِرَازِ عَنْ شُبْهَةِ الْخِيَانَةِ فَاعْتَبِرْ أَقْلُ الثَّمَنِينَ، وَلَوْ اشْتَرَى الْمُضَارِبُ عَبْدًا بِالْفِ وَبَاعَهُ مِنْ رَبِّ الْمَالِ بِالْفِ وَمَنْتَيْنِ بَاعَهُ مُرَابَحَةً بِالْفِ وَمِنَةً لِأَنَّهُ اعْتَبِرَ عَدَمًا فِي حَقِّ نَصْفِ الرِّبْحِ وَهُوَ نَصِيبُ رَبِّ الْمَالِ وَقَدْ مَرَّ فِي الْبُيُوعِ، قَالَ فَإِنْ كَانَ مَعَهُ أَلْفٌ بِالْبَيْعِ فَاشْتَرَىٰ بِهَا عَبْدًا قِيمَتُهُ أَلْفَانِ فَقَتَلَ الْعَبْدُ رَجُلًا خَطَأً فَثَلَاثَةُ أَرْبَاعِ الْفِدَاءِ عَلَى رَبِّ الْمَالِ وَرَبُّعُهُ عَلَى الْمُضَارِبِ لِأَنَّ الْفِدَاءَ مَوْئِنُ الْمِلْكِ فَيَتَقَدَّرُ بِقَدْرِ الْمِلْكِ وَقَدْ كَانَ الْمِلْكُ بَيْنَهُمَا أَرْبَاعًا، لِأَنَّهُ لَمَّا صَارَ الْمَالُ عَيْنًا وَاحِدًا قِيمَتُهُ أَلْفَانِ ظَهَرَ الرِّبْحُ وَهُوَ أَلْفٌ بَيْنَهُمَا وَأَلْفٌ لِرَبِّ الْمَالِ بِرَأْسِ مَالِهِ، لِأَنَّ قِيمَتَهُ أَلْفَانِ وَإِذَا خَرَجَ الْعَبْدُ عَنِ الْمُضَارِبَةِ أَمَّا نَصِيبُ الْمُضَارِبِ فَلَمَّا بَيَّنَّاهُ وَأَمَّا نَصِيبُ رَبِّ الْمَالِ لِقَضَاءِ الْقَاضِي بِانْقِسَامِ الْفِدَاءِ عَلَيْهِمَا لَمَّا أَنَّهُ يَتَضَمَّنُ قِسْمَةَ الْعَبْدِ بَيْنَهُمَا وَالْمُضَارِبَةُ تَنْتَهِي بِالْقِسْمَةِ، بِخِلَافِ مَا تَقَدَّمَ لِأَنَّ جَمِيعَ الثَّمَنِ فِيهِ عَلَى الْمُضَارِبِ وَإِنْ كَانَ حَقُّ الرُّجُوعِ فَلَا حَاجَةَ إِلَى الْقِسْمَةِ، وَلِأَنَّ الْعَبْدَ كَالزَّائِلِ عَنْ مُلْكِهِمَا بِالْجَنَائِيَةِ، وَدَفْعُ الْفِدَاءِ كَابْتِدَاءِ الشِّرَاءِ فَيَكُونُ الْعَبْدُ بَيْنَهُمَا أَرْبَاعًا لَا عَلَى الْمُضَارِبَةِ يَخْدُمُ الْمُضَارِبَ يَوْمًا وَرَبُّ الْمَالِ ثَلَاثَةَ أَيَّامٍ بِخِلَافِ مَا تَقَدَّمَ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مضارب کے پاس ایک ہزار درہم ہوں اور رب المال کسی اجنبی سے پانچ سو میں ایک غلام خرید کر اسے مضارب کے ہاتھ ایک ہزار میں بیچ دے اور مضارب اسے مراۓ بیچنا چاہے تو اسے پانچ سو میں بیچے گا، کیوں کہ دفع حاجت کے پیش نظر مقصد مختلف ہونے کی وجہ سے اس بیچ کو جائز قرار دیا جائے گا اگرچہ یہ ایسی بیچ ہے جس کا رب المال اپنے مال سے مالک ہوا ہے، لیکن اس میں عدم جواز کا شبہ ہے جب کہ مراۓ کا مقصد امانت ہے اور شبہ خیانت سے حفاظت ہے لہذا مراۓ میں اقل الثمنین کا اعتبار کیا جائے گا۔ اگر مضارب نے ایک ہزار کے عوض کوئی غلام خرید کر اسے رب المال کے ہاتھ بارہ سو میں بیچا اور رب المال نے اسے گیارہ سو میں مراۓ بیچ دیا اس لیے کہ نصف ربح کے حق میں اس بیچ کو معدوم مان لیا گیا ہے اور وہ رب المال کا حصہ ہے اور کتاب البیوع میں یہ گزر چکا ہے۔

فرماتے ہیں کہ اگر مضارب کے پاس نصف نفع کی شرط پر ایک ہزار درہم ہو اور اس نے اس ایک ہزار کے عوض ایسا غلام خریدا جس کی قیمت دو ہزار ہو اور اس غلام نے خطا کسی کو قتل کر دیا تو فدیہ کے تین چوتھائی رقم رب المال پر ہوگی اور اس کی چوتھائی رقم مضارب پر ہوگی، اس لیے کہ فدیہ ملکیت کا صرف ہے، لہذا یہ ملکیت کے بقدر مقدر ہوگا اور چوں کہ یہ ملکیت مضارب اور رب المال

کے مابین چار چوتھائی کے حساب سے ہے اس لیے اس کا ضمان بھی ارباعاً ہوگا، اس لیے کہ جب مال ایک ایسا عین ہو گیا جس کی قیمت دو ہزار ہے تو نفع ظاہر ہوگا اور وہ ایک ہزار بطور نفع دونوں میں مشترک ہوگا اور ایک ہزار رب المال کے لیے اس کے رأس المال کے بدلے ہوگا، کیوں کہ مال مضاربہ سے خریدے ہوئے غلام کی قیمت دو ہزار ہے۔

اور جب دونوں نے فدیہ دے دیا تو غلام مضاربہ سے نکل جائے گا رہا مضارب کا حصہ تو اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں اور رب المال کا حصہ اس وجہ سے خارج ہوگا، کیوں کہ قاضی نے ان پر فدیہ کی تقسیم کا فیصلہ کر دیا ہے، اس لیے کہ یہ فیصلہ ان دونوں کے مابین غلام کی تقسیم کو شامل ہے، اور تقسیم سے مضاربہ ختم ہو جاتی ہے۔ اس کے برخلاف اس صورت کے جو گذر چکی ہے، کیوں کہ اس میں پورا ثمن مضارب پر لازم ہوتا ہے اگرچہ اسے حق رجوع حاصل ہے لہذا تقسیم کی ضرورت نہیں ہے۔ اور اس لیے کہ جنایت کرنے کی وجہ سے یہ غلام ان کی ملکیت سے زائل ہو چکا ہے اور فدیہ دینا ابتداء خریدنے کی طرح ہے لہذا وہ غلام ان کے مابین ارباعاً مشترک ہوگا لیکن مضاربہ کے طور پر نہیں ہوگا، لہذا اب وہ غلام ایک دن مضارب کی خدمت کرے گا اور تین دن رب المال کی خدمت کرے گا۔ برخلاف اس صورت کے جو اس سے پہلے گذر چکی ہے۔

اللغات:

﴿رب المال﴾ سرمایہ کار، مال فراہم کرنے والا۔ ﴿مقضى﴾ طے شدہ، فیصلہ کیا ہو۔ ﴿تغایر﴾ مختلف ہونا، متضاد ہونا۔ ﴿الاحتراز﴾ بچنا، احتیاط کرنا، اجتناب کرنا۔ ﴿الفداء﴾ جان چھڑانا۔ ﴿یتقدر﴾ مقدار طے ہونا۔ ﴿تنتهی﴾ پایہ تکمیل کو پہنچنا۔ ﴿الزائل﴾ ختم ہونے والا۔

مضاربہ میں مراہجہ کی ایک شکل:

عبارت میں تین مسئلے بیان کئے گئے ہیں (۱) مضارب کو رب المال نے ایک ہزار درہم مضاربہ کے لیے دیا پھر مضارب کے علاوہ کسی تیسرے شخص سے رب المال نے پانچ سو میں ایک غلام خرید کر مضارب ہی کے ہاتھ اسے ایک ہزار میں فروخت کر دیا تو یہ بیع درست ہے اگرچہ اس میں عدم جواز کا شبہ موجود ہے اس طور پر کہ مضارب رب المال کا وکیل ہے اور یہ بیع درحقیقت اپنے مال سے لینا بھی ہے اور اپنے مال سے دینا بھی ہے کیوں کہ مضارب جو ثمن دے گا وہ بھی رب المال کا ہے اور رب المال جو غلام دے رہا ہے وہ بھی اس کا اپنا ہے اس لیے اس حوالے سے اسے درست نہیں ہونا چاہئے، لیکن چونکہ یہاں ہم نے مضارب کو رب المال کے حق میں اجنبی مانا ہے اور پھر رب المال کا مقصد مال یعنی الف کی حصول یا بی ہے اور مضارب کا مقصد اس غلام پر قبضہ کرنا ہے، لہذا اختلاف مقاصد اور دفع حاجت کے پیش نظر ہم نے اس بیع کو ہری جھنڈی دکھا کر صحیح قرار دیا ہے اور اب اگر مضارب اس غلام کو مراہجہ کے طور پر بیچنا چاہے تو پانچ سو درہم میں فروخت کرے گا، کیوں کہ یہ مقدار الف سے کم ہے اور عدم جواز کے شبہ سے خالی ہے اور یہی مراہجہ کا مقصد بھی ہے کہ اس میں امانت داری کا پورا خیال رکھا جائے اور خیانت اور شبہ خیانت سے احتراز کیا جائے۔

(۲) مضارب نے مال مضاربہ کے ایک ہزار کے عوض ایک غلام خرید کر اسے بارہ سو میں رب المال سے بیچ دیا اب اگر رب المال اس غلام کو مراہجہ کے طور پر بیچنا چاہے تو گیارہ سو میں بیچے گا کیوں کہ جو دو نفع کے ہیں اس میں سے نصف نفع ۱۰۰/ روپیہ رب

المال کا ہے اور مباحہ میں نفع لیا نہیں جاتا اس لیے بارہ سو میں سے سو روپے کٹ جائیں گے اور گیارہ سو روپیہ مول قیمت پر بیع مباحہ ہوگی۔

(۳) مضاربت کے پاس نصف نفع کی شرط پر ایک ہزار روپیہ تھا اور اس نے ایک ہزار روپیہ کے عوض ایسا غلام خریدا جس کی قیمت دو ہزار تھی اور اس غلام نے خطا کسی شخص کو قتل کر دیا تو اس کے فدیہ میں جو رقم خرچ ہوگی اس کا تین چوتھائی رب المال دے گا اور ایک چوتھائی مضارب دے گا یعنی اگر ایک ہزار فدیہ بنتا ہے تو اس میں ساڑھے سات سو رب المال دے گا اور ۲۵۰ مضارب دے گا کیوں کہ فدیہ ملکیت کا صرفہ ہے اور اس غلام میں اسی حساب سے ان کی ملکیت ہے، اس لیے اس کا فدیہ بھی اسی حساب سے واجب ہوگا چنانچہ رب المال کا کل مال بشمول رأس المال اور نفع 1500 ہے اور مضارب حصے میں صرف پانچ سو نفع ہی نفع ہے، اس لیے اس پر اسی حساب سے فدیہ بھی واجب ہوگا۔ اور فدیہ دینے کے بعد مذکورہ غلام مضاربت سے خارج ہو جائے گا، مضارب کا حصہ اس وجہ سے خارج ہوگا کہ وہ اس پر مضمون ہوتا ہے اور رب المال کا حصہ اس لیے خارج ہوگا کہ قاضی نے اس پر فدیہ کی تقسیم کر دی ہے اور فدیہ کی تقسیم تقسیم عہد کے مترادف ہے اور ماقبل میں یہ آپ پڑھ آئے ہیں کہ تقسیم سے مضاربت ختم ہو جاتی ہے اس لیے ان وجوہات کی بنا پر یہاں مضاربت ساقط ہو جائے گی۔

اس کے برخلاف پہلی صورت میں یعنی جب مال ضائع ہو جاتا ہے تو رب المال اور مضارب دونوں پر غلام کا ضمان ہوتا ہے تو وہاں مضاربت ساقط نہیں ہوتی بلکہ باقی رہتی ہے، کیوں کہ وہ ضمان تجارت ہے اور یہ ضمان جنایت ہے اور ضمان تجارت اور ضمان جنایت میں فرق ہے، نیز ماقبل والے مسئلے میں پورا ضمان مضارب پر واجب ہوتا ہے اگرچہ بعد میں وہ رب المال سے اس کے حصے کی رقم واپس لے لیتا ہے، لیکن پھر بھی اس لین دین سے تقسیم اور بٹوارہ لازم نہیں آتا جب کہ صورت مسئلہ میں تقسیم لازم آتی ہے اس لیے بھی دونوں مسئلوں میں فرق ہے۔

ولأن العبد كالزائل عن الخ دون مسلوں میں فرق کی دوسری وجہ یہ ہے کہ جنایت کی وجہ سے غلام ان کی ملکیت سے زائل ہو گیا اور جب انھوں نے (مضارب اور رب المال نے) اس کا فدیہ دیا تو گویا اسے از سر نو خرید لیا، اس لیے یہ خریدنا مضاربت نہیں ہوگا بلکہ یہ غلام ان کے مابین ارباعاً ہوگا یعنی چار چوتھائی کے اعتبار سے مشترک ہوگا اور اس اشتراک کی وجہ سے ایک دن وہ مضارب کی خدمت کرے گا اور تین دن رب المال کی خدمت کرے گا۔

قَالَ وَإِنْ كَانَ مَعَهُ أَلْفٌ فَاشْتَرَىٰ بِهَا عَبْدًا فَلَمْ يَنْقُذْهَا حَتَّىٰ هَلَكَتِ أَلْفُ يَدْفَعُ رَبُّ الْمَالِ ذَلِكَ الثَّمَنَ ثُمَّ وَرَأْسُ الْمَالِ جَمِيعُ مَا يَدْفَعُ إِلَيْهِ رَبُّ الْمَالِ، لِأَنَّ الْمَالَ أَمَانَةٌ فِي يَدِهِ وَالْإِسْتِيفَاءُ إِنَّمَا يَكُونُ بِقَبْضِ مَضْمُونٍ وَحُكْمُ الْأَمَانَةِ يَنْفِيهِ فَيَرْجِعُ مَرَّةً بَعْدَ أُخْرَىٰ، بِخِلَافِ الْوَكِيلِ بِالشِّرَاءِ إِذَا كَانَ الثَّمَنُ مَدْفُوعًا إِلَيْهِ قَبْلَ الشِّرَاءِ وَهَلَكَ بَعْدَ الشِّرَاءِ حَيْثُ لَا يَرْجِعُ إِلَّا مَرَّةً، لِأَنَّهُ أَمَكَّنَ جَعْلُهُ مُسْتَوْفِيًا، لِأَنَّ الْوَكَالَهَ تَجَامُعُ الضَّمَانِ كَالْعَاصِبِ إِذَا تَوَكَّلَ بِيَعِ الْمَغْصُوبِ ثُمَّ فِي الْوَكَالَهَ فِي هَذِهِ الصُّورَةِ يَرْجِعُ مَرَّةً وَفِيمَا إِذَا اشْتَرَىٰ

ثُمَّ دَفَعَ الْمُؤَكَّلُ إِلَيْهِ الْمَالَ فَهَلَكَ لَا يَرْجِعُ لِأَنَّهُ ثَبَتَ لَهُ حَقُّ الرُّجُوعِ بِنَفْسِ الشَّرَاءِ فَجَعَلَ مُسْتَوْفِيًا بِالْقَبْضِ بَعْدَهُ، أَمَّا الْمَدْفُوعُ إِلَيْهِ قَبْلَ الشَّرَاءِ أَمَانَةٌ فِي يَدِهِ وَهُوَ قَائِمٌ عَلَى الْأَمَانَةِ بَعْدَهُ فَلَمْ يَصِرْ مُسْتَوْفِيًا فَإِذَا هَلَكَ رَجَعَ عَلَيْهِ مَرَّةً ثُمَّ لَا يَرْجِعُ لِرُفُوعِ الْإِسْتِيفَاءِ عَلَى مَا مَرَّ.

ترجمہ: 'فرماتے ہیں کہ اگر مضارب کے پاس ایک ہزار درہم ہوں اور اس نے ان درہم کے عوض ایک غلام خرید لیا لیکن ان درہم کی ادائیگی سے پہلے ہی وہ ہلاک ہو گئے تو رب المال وہ ثمن ادا کرے گا اور جتنی مرتبہ الف ہلاک ہوگا اتنی مرتبہ رب المال ادا کرے گا اور رب المال مضارب کو جتنا مال دے گا وہ سب راس المال ہوگا، کیوں کہ مضارب کے پاس یہ مال امانت ہوتا ہے اور ضمان اس صورت میں لیا جاتا ہے جب قبضہ ضمانت ہو اور امانت کا حکم ضمانت کے خلاف ہے، لہذا ایک مرتبہ کے بعد بھی مضارب رب المال سے ثمن کا مال واپس لے گا۔ برخلاف وکیل بالشراء کے کہ اگر ثمن سے پہلے اسے ثمن دے دیا گیا اور ثمن کے بعد وہ ثمن ہلاک ہوا تو وہ صرف ایک ہی مرتبہ موکل سے ثمن واپس لینے کا حق دار ہے، اس لیے کہ وکیل سے ضمان لینا ممکن ہے کیوں کہ وکالت ضمان کے ساتھ جمع ہو سکتی ہے جیسے غاصب مال مغضوب کو فروخت کرنے کا وکیل بن جائے۔ پھر وکالت کی اس صورت میں وکیل ایک مرتبہ موکل سے ثمن لے سکتا ہے اور اگر وکیل نے کوئی چیز خریدی پھر موکل نے اسے مال دیا اور وہ مال ہلاک ہو گیا تو وکیل دوبارہ موکل سے ثمن نہیں لے سکتا، کیوں کہ خریداری کی وجہ سے وکیل کو حق رجوع حاصل تھا اور ثمن کے بعد رقم پر قابض ہونے کی وجہ سے اس نے اپنا حق وصول کر لیا ہے۔

رہی وہ رقم جو ثمن سے پہلے وکیل کو دیدی جائے تو وہ اس کے پاس امانت ہوتی ہے اور ثمن کے بعد بھی وہ امانت پر قائم رہتا ہے لہذا اس صورت میں وہ اپنا حق وصول کرنے والا نہیں ہوا اور جب ایک مرتبہ ثمن ہلاک ہو جائے تو وکیل موکل سے ایک مرتبہ واپس لینے کا حق دار ہوگا لیکن دوبارہ نہیں واپس لے سکتا، کیوں کہ اس کے حق کی وصولیابی تام ہو چکی ہے۔

الْغَاثُ:

﴿نقد﴾ ادا کرنا۔ ﴿رأس المال﴾ پونجی، سرمایہ، اصل مال۔ ﴿الاستيفاء﴾ پورا پورا وصول پانا۔ ﴿مرة بعد اخرى﴾ یکے بعد دیگرے، بار بار۔ ﴿المدفوع اليه﴾ جسے کوئی چیز دی جائے۔

مال مضارب بت ہلاک ہونے کا حکم:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ رب المال نے مضارب بت کرنے کے لیے مضارب کو ایک ہزار روپیہ دیا اور مضارب نے اس رقم سے ایک غلام خرید لیا، لیکن اس کا ثمن ادا کرنے سے پہلے ہی وہ ایک ہزار روپے مضارب کے پاس سے ضائع ہو گئے تو اب مضارب دوبارہ رب المال سے اتنی رقم لے گا اور اگر ثمن کی ادائیگی سے پہلے دوبارہ یہ رقم ضائع ہو جائے تو مضارب سہ بارہ اور چہار بارہ بھی ثمن کی رقم اس سے لے گا اور رب المال جتنی رقم اسے دے گا وہ سب راس المال بن جائے گا، کیوں کہ مضارب کے پاس جو مضارب بت کا مال ہوتا ہے وہ امانت ہوتا ہے اور امین سے ضمان نہیں لیا جاتا۔ لہذا ہر مرتبہ لی ہوئی رقم میں مضارب امین ہی شمار ہوگا اور اس پر ضمان نہیں

ہوگا، کیوں کہ اس کا پہلے مرتبہ کی رقم پر جو قبضہ تھا وہ قبضہ امانت تھا اب اگر بعد والی رقم میں ہم اس پر ضمان واجب کریں تو امانت اور ضمانت کا اجتماع لازم آئے گا حالاں کہ امانت و ضمانت ایک دوسرے کے ساتھ جمع نہیں ہوتیں۔ اس کے برخلاف اگر کوئی شخص کسی کو وکیل بالشراء بنائے اور اسے ثراء سے پہلے کچھ رقم دیدے اور پھر ثراء کے بعد ثمن کی ادائیگی سے پہلے وہ رقم ضائع ہو جائے تو وکیل صرف ایک مرتبہ موکل سے ثمن کی رقم لے سکتا ہے، کیوں کہ وہ اس رقم کا اصل حق دار ثراء کے بعد ہوگا لہذا ثراء کے بعد اسے ایک مرتبہ حق رجوع حاصل ہوگا اور دوبارہ یا سہ بارہ میں اسے ضامن ہونا پڑے گا۔ اس لیے کہ وکالت اور ضمانت کا اجتماع ممکن ہے مثلاً ایک شخص نے دوسرے کی سائیکل چوری کر لی یا غصب کر لی تو اس پر ثمنی مقصوب کا ضمان واجب ہے، اب اگر مالک یعنی مقصوب منہ اسی غاصب کو ثمنی مقصوب کی فروختگی کا وکیل بنا دے تو اس کے لیے وکیل بن کر اسے بیچنا بھی جائز ہے اسی طرح صورت مسئلہ میں وکیل بالشراء کو دوبارہ لی ہوئی رقم کا ضامن بنانا ممکن ہے لہذا اس وکیل کے حق میں بہتری اسی میں ہے کہ ایک مرتبہ ثمن کی ہلاکت کے بعد اپنا دفاع ٹھیک کر لے اور دوبارہ اسے ضائع ہونے سے بچالے۔

ثم في الوكالة في هذه الصورة الخ فرماتے ہیں کہ ما قبل والی صورت میں ایک مرتبہ تو وکیل موکل سے ثمن لے بھی سکتا ہے لیکن اگر موکل نے اسے صرف وکیل بالشراء بنایا ہو اور ثمن نہ دیا ہو بلکہ ثراء کے بعد مال دیا ہو اور پھر بائع کو دینے سے پہلے وہ ہلاک ہو جائے تو اس صورت میں وکیل رجوع کے متعلق زبان بھی نہیں کھول سکتا کیوں کہ نفس ثراء سے وہ رقم لینے کا مستحق تھا اور ثراء کے بعد موکل نے اسے رقم دیدیا، اس لیے اب وہ جانے اس کا کام جانے۔ اس لیے کہ قبل الثراء رقم دینے کی صورت میں وہ رقم اس کے پاس امانت ہوتی ہے اور ثراء کے بعد بھی وہ امانت پر قائم رہتا ہے اس لیے اس صورت میں اسے ایک مرتبہ حق رجوع حاصل رہتا ہے، لیکن بعد الثراء لینے کی صورت میں اس کا حق ختم ہو جاتا ہے اور وہ امانت سے نکل جاتا ہے۔ واللہ اعلم و علمہ اتم



فصل فی الاختلاف

یہ فصل مضارب اور رب المال کے مابین اختلاف کے بیان میں ہے

قَالَ وَإِذَا كَانَ مَعَ الْمُضَارِبِ أَلْفَانِ فَقَالَ دَفَعْتُ إِلَيَّ أَلْفًا وَرَبِحْتُ أَلْفًا وَقَالَ رَبُّ الْمَالِ لَا بَلْ دَفَعْتُ إِلَيْكَ أَلْفَيْنِ فَالْقَوْلُ قَوْلُ الْمُضَارِبِ، وَكَانَ أَبُو حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ يَقُولُ أَوَّلًا الْقَوْلُ قَوْلُ رَبِّ الْمَالِ وَهُوَ قَوْلُ زُفَرٍ رَحِمَهُ اللَّهُ، لِأَنَّ الْمُضَارِبَ يَدَّعِي عَلَيْهِ الشَّرَكَةَ فِي الرَّبْحِ وَهُوَ يُنْكِرُ وَالْقَوْلُ قَوْلُ الْمُنْكَرِ ثُمَّ رَجَعَ إِلَى مَا ذَكَرَهُ فِي الْكِتَابِ، لِأَنَّ الْإِخْتِلَافَ فِي الْحَقِيقَةِ فِي مِقْدَارِ الْمُقْبُوضِ وَفِي مِثْلِهِ الْقَوْلُ قَوْلِ الْقَابِضِ ضَمِينًا كَانَ أَوْ أَمِينًا، لِأَنَّهُ أَعْرَفَ بِمِقْدَارِ الْمُقْبُوضِ، وَلَوْ اخْتَلَفَا مَعَ ذَلِكَ فِي مِقْدَارِ الرَّبْحِ فَالْقَوْلُ فِيهِ لِرَبِّ الْمَالِ، لِأَنَّ الرَّبْحَ يَسْتَحِقُّ بِالْشَّرْطِ وَهُوَ يَسْتَفَادُ مِنْ جِهَتِهِ، وَأَيْتُهُمَا أَقَامَا الْبَيِّنَةَ عَلَى مَا ادَّعَى مِنْ فَضْلٍ قِيلَتْ، لِأَنَّ الْبَيِّنَاتِ لِلْبَائِتِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مضارب کے پاس دو ہزار درہم ہوں اور وہ یہ کہہ رہا ہو کہ تم نے مجھے ایک ہزار دیا تھا اور ایک ہزار میں نے نفع کمایا ہے۔ رب المال کہتا ہے کہ نہیں بلکہ میں نے تمہیں دو ہزار دیا تھا تو مضارب کا قول معتبر ہوگا۔ امام اعظم رحمہ اللہ پہلے اس بات کے قائل تھے کہ رب المال کا قول معتبر ہوگا یہی امام زفر کا بھی قول ہے، کیوں کہ مضارب نفع میں رب المال پر شرکت کا مدعی ہے حالانکہ رب المال اس کا منکر ہے اور منکر کا قول معتبر ہوتا ہے پھر امام اعظم رحمہ اللہ نے اس حکم کی طرف رجوع فرمایا جو قدوری میں مذکور ہے، کیوں کہ یہ اختلاف درحقیقت مضارب کے قبضہ کردہ مقدار میں ہے اور اس جیسی صورت میں قابض کا قول معتبر ہوتا ہے خواہ وہ ضامن ہو یا امین ہو اس لیے کہ قبضہ کردہ مقدار سے وہ زیادہ واقف ہوتا ہے۔

اور اگر اُس المال میں اختلاف کے ساتھ ساتھ نفع کی مقدار میں بھی دونوں نے اختلاف کیا تو نفع کے متعلق رب المال کی بات معتبر ہوگی، کیوں کہ ربح کا استحقاق شرط کی وجہ سے ہوتا ہے اور شرط رب المال کی طرف سے مشروط ہوتی ہے اور ان میں سے جو بھی زیادتی کے متعلق بینہ پیش کرے گا اس کا بینہ مقبول ہوگا، اس لیے کہ بینات کسی چیز کو ثابت کرنے کے لیے ہی ہوتے ہیں۔

اللُّغَاتُ:

﴿الفان﴾ دو ہزار۔ ﴿دفع﴾ دینا، فراہم کرنا۔ ﴿ربحت﴾ فائدہ حاصل کرنا، منافع ہونا۔ ﴿ضمن﴾ ضامن، ذمہ دار۔ ﴿الامین﴾ امانت دار، جس سے بغیر کوتاہی کے چیز ہلاک ہو تو ضامن نہ ہو۔ ﴿یستفاد﴾ حاصل ہوتی ہے۔ ﴿جہتہ﴾ طرف، رخ، کنارہ۔ ﴿البینات﴾ دلائل۔

رب المال اور مضارب کے درمیان اختلاف:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر مال مضاربیت یعنی رأس المال کے متعلق مضارب اور رب المال اختلاف کریں رب المال کہے کہ میں نے مضارب کو دو ہزار دیے تھے اور مضارب کہے کہ مجھے رب المال نے ایک ہزار دیا تھا اور ایک ہزار میں نے نفع کمایا ہے تو اس صورت میں مضارب کا قول معتبر ہوگا یہی مشہور اور معتمد مذہب ہے۔ امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کا قول اول اور امام زفر کا مذہب یہ ہے کہ رب المال کا قول معتبر ہوگا، کیوں کہ مضارب دو ہزار کا دعویٰ کر کے نفع میں شرکت کا دعویٰ کر رہا ہے حالانکہ رب المال اس کا منکر ہے اور ضابطہ یہ ہے کہ منکر کا قول معتبر ہوتا ہے لہذا یہاں بھی جو منکر ہے یعنی رب المال اسی کا قول معتبر ہوگا۔

قول مشہور کی دلیل یہ ہے کہ یہ اختلاف درحقیقت اس مقدار میں ہے جو مضارب کے قبضے میں ہے اور مقدار مقبوض کے اختلاف میں ہمیشہ قابض ہی کا قول معتبر ہوتا ہے، کیوں کہ وہ اس مقدار سے غیر قابض کے بالمقابل زیادہ واقف ہوتا ہے۔ اور اگر اس اختلاف کے ساتھ ساتھ نفع کی مقدار میں بھی دونوں اختلاف کریں مضارب کہے کہ نصف یا ثلث کے حساب سے نفع طے ہوا تھا اور رب المال کہے کہ اس سے کم حساب سے طے ہوا تھا تو نفع کے متعلق رب المال کی بات معتبر ہوگی، اس لیے کہ رب المال ہی کی طرف سے نفع کی مقدار طے ہوتی ہے اور اس سلسلے میں اس کی معلومات و یادداشت مضارب کے علم سے زیادہ ہوتی ہے، لہذا اسی کی بات رائج ہوگی۔
وایہما اقام الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ رب المال اگر رأس المال کی زیادتی پر بینہ پیش کر دے یا مضارب نفع کی مقدار اور زیادتی کے دعوے پر بینہ پیش کر دے تو اس کا بینہ معتبر ہوگا اس لیے کہ بینات زیادتی کے اثبات کے لیے ہی پیش کئے جاتے ہیں۔

قَالَ وَمَنْ كَانَ مَعَهُ أَلْفٌ دِرْهَمٍ فَقَالَ هِيَ مُضَارِبَةٌ لِفُلَانٍ بِالنِّصْفِ وَقَدْ رِبَحَ أَلْفًا وَقَالَ فُلَانٌ هِيَ بِضَاعَةٌ فَأَلْقَوُا قَوْلَ رَبِّ الْمَالِ، لِأَنَّ الْمُضَارِبَ يَدَّعِي عَلَيْهِ تَقْوِيمَ عَمَلِهِ أَوْ شَرْطًا مِنْ جِهَتِهِ أَوْ يَدَّعِي الشَّرْكََةَ وَهُوَ يُنْكِرُ، وَلَوْ قَالَ الْمُضَارِبُ أَقْرَضْتَنِي وَقَالَ رَبُّ الْمَالِ هِيَ بِضَاعَةٌ أَوْ وَدِيعَةٌ أَوْ مُضَارِبَةٌ فَأَلْقَوُا قَوْلَ رَبِّ الْمَالِ وَالْبَيِّنَةُ بَيِّنَةُ الْمُضَارِبِ، لِأَنَّ الْمُضَارِبَ يَدَّعِي عَلَيْهِ التَّمْلُكَ وَهُوَ يُنْكِرُ، وَلَوْ ادَّعَى رَبُّ الْمَالِ الْمُضَارِبَةَ فِي نَوْعٍ وَقَالَ الْآخَرُ مَاسَمَيْتَ لِي تَجَارَةً بَعِيْنَهَا فَأَلْقَوُا لِلْمُضَارِبِ، لِأَنَّ الْأَصْلَ فِيهِ الْعُمُومُ، وَالْإِطْلَاقُ وَالْتَّخْصِصُ بِعَارِضِ الشَّرْطِ، بِخِلَافِ الْوَكَالَةِ، لِأَنَّ الْأَصْلَ فِيهِ الْخُصُوصُ. وَلَوْ ادَّعَى كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا نَوْعًا فَأَلْقَوُا قَوْلَ رَبِّ الْمَالِ، لِأَنَّهُمَا اتَّفَقَا عَلَى التَّخْصِصِ، وَالْإِذْنُ يُسْتَفَادُ مِنْ جِهَتِهِ فَيَكُونُ الْقَوْلُ لَهُ، وَلَوْ أَقَامَا الْبَيِّنَةَ فَالْبَيِّنَةُ

بَيِّنَةُ الْمُضَارِبِ لِحَاجَتِهِ إِلَى نَفْيِ الضَّمَانِ وَعَدَمِ حَاجَةِ الْآخِرِ إِلَى الْبَيِّنَةِ، وَلَوْ وَقَّتِ الْبَيِّنَتَانِ وَقْتًا فَصَاحِبُ الْوَقْتِ الْآخِرِ أَوْلَى، لِأَنَّ آخِرَ الشَّرْطَيْنِ يَنْقُضُ الْأَوَّلَ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی شخص کے پاس ہزار درہم ہوں اور وہ یہ کہہ رہا ہو یہ مال آدھے نفع کی شرط پر فلاں کے لیے مضاربت پر ہے اور اس نے ایک ہزار نفع کمایا اور فلاں کہتا ہے کہ وہ کاروبار کے لیے ہے تو رب المال کا قول معتبر ہوگا، کیوں کہ مضارب رب المال کے خلاف اپنے کام کی قیمتی ہونے کا دعویٰ کر رہا ہے یا اس کی طرف سے شرط کا دعویٰ کر رہا ہے یا شرکت فی الرزق کا مدعی ہے حالانکہ رب المال منکر ہے اور منکر کا قول معتبر ہوتا ہے۔

اگر رب المال کسی خاص قسم کی تجارت کا دعویٰ کرے اور مضارب کہے کہ تم نے کسی متعین تجارت کا نام نہیں لیا تھا تو مضارب کی بات معتبر ہوگی، اس لیے کہ مضاربت میں عموم اور اطلاق اصل ہے اور تخصیص عارضی شرط کی بنیاد پر ہوتی ہے۔ برخلاف وکالت کے۔ کیوں کہ اس میں خصوص اصل ہے۔

اور اگر مضارب اور رب المال میں سے دونوں نے ایک ایک قسم کی تجارت کی تو رب المال کا قول معتبر ہوگا کیوں کہ دونوں تخصیص پر متفق ہو گئے ہیں اور اجازت رب المال ہی کی طرف سے ملتی ہے اس لیے تخصیص کے متعلق اسی کی بات معتبر ہوگی۔ اور اگر دونوں نے بینہ پیش کر دیا تو مضارب کا بینہ مقبول ہوگا، کیوں کہ اسی کو اپنی ذات سے ضمان ختم کرنے کی ضرورت ہے اور رب المال کو بینہ کی چنداں ضرورت نہیں ہے۔ اور اگر دونوں بینوں کی تاریخ بیان کر دی گئی تو بعد والی تاریخ کا بینہ اولیٰ ہوگا کیوں کہ بعد والی شرط اول کے لیے ناقض ہوتی ہے۔

اللغات:

﴿مضاربه بالنصف﴾ آدھے منافع پر مضاربت کے لیے مال فراہم کرنا۔ ﴿تقویم﴾ قیمت لگانا۔ ﴿بضاعة﴾ پونجی، بغیر منافع مال فراہم کرنا۔ ﴿ودیعة﴾ امانت، ودیعت۔ ﴿التملك﴾ مالک بننا۔ ﴿عارض﴾ خارجی طور سے پیش آمدہ کوئی صورتحال۔ ﴿یستفاد﴾ حاصل ہونا۔ ﴿سمی﴾ طے کرنا، متعین کرنا۔

اختلاف کی ایک دوسری صورت:

اس عبارت میں پانچ مسئلے مذکور ہیں (۱) زید کے پاس ایک ہزار روپے ہیں وہ کہتا ہے کہ یہ بکر کا مال ہے اور نصف نفع کی شرط پر مضاربت کے لیے میرے پاس ہے اور اس نے اس میں ایک ہزار نفع بھی کمایا ہے لیکن بکر یعنی رب المال یہ کہتا ہے کہ میں نے زید کو صرف تجارت میں معاونت کے لیے بطور بضاعت وہ مال دیا ہے اور مضاربت کے لیے نہیں دیا تھا تو رب المال کی بات معتبر ہوگی اور وہ دونوں ہزار روپے بکر کو ملیں گے، کیوں کہ مضارب اپنے کام کے قیمتی ہونے یعنی اس کا عوض لینے کا مدعی ہے یا رب المال کی طرف سے نفع مشروط کرنے کا مدعی ہے یا شرکت فی النفع کا دعویٰ کر رہا ہے، حالاں کہ رب المال ہر طرح سے اس کے دعوے کا انکار کر رہا ہے اور منکر کا قول معتبر ہوتا ہے اس لیے یہاں رب المال جو منکر ہے مع الیسین اسی کا قول معتبر ہوگا۔

(۲) زید کہتا ہے کہ بکر نے یہ مال مجھے قرض دیا ہے بکر کہتا ہے کہ میں نے یہ مال بضاعت کے لیے دیا ہے یا ودیعت کے لیے دیا

ہے یا مضاربہ کے لیے دیا ہے تو رب المال کی بات معتبر ہوگی، اس لیے وہی مال کا مالک ہے اور جہت عطاء سے اچھی طرح واقف بھی ہے۔ ہاں اگر دونوں اپنے اپنے دعوے پر بینہ پیش کر دیتے ہیں تو مضارب کا بینہ مقبول اور رائج ہوگا اس لیے کہ مضارب رب المال کے خلاف نفع کی ملکیت کا مدعی ہے اور رب المال اس کا منکر ہے حالانکہ بینہ اثبات کے لیے موضوع ہے اس لیے جس کا بینہ ثابت ہوگا اسی کی بات معتبر ہوگی۔

(۳) رب المال کہتا ہے کہ میں نے مضارب کو اس شرط پر مال دیا تھا کہ وہ پرچون کی دکان کرے، اور مضارب کہتا ہے کہ اس نے بدون شرط مجھے مال پر دیا تھا تو مضارب کی بات مقبول ہوگی، کیوں کہ مضاربہ میں عموم اصل ہے اور اکثر و بیشتر مطلق تجارت کے لیے مال دے دیا جاتا ہے لہذا ظاہر حال مضارب کے حق میں شاہد ہوگا اور اسی کی بات معتبر ہوگی۔ اور اگر اس طرح کا اختلاف موکل اور وکیل میں ہو تو موکل کی بات معتبر ہوگی، اس لیے کہ وکالت میں تخصیص اصل ہے اور عموماً مخصوص چیز کی خریداری کے لیے ہی وکیل کا سہارا لیا جاتا ہے۔

(۴) رب المال کہتا ہے کہ میں نے تمہیں سبزی بیچنے کے لیے مال دیا تھا، مضارب کہتا ہے کہ تو نے غلہ خریدنے اور بیچنے کے لیے مال دیا تھا تو اس صورت میں رب المال کی بات معتبر ہوگی، اس لیے کہ دونوں تہقید اور تخصیص پر راضی ہو چکے ہیں اور چونکہ تخصیص اصل رب المال کی طرف سے ہوئی اور یہاں دونوں تخصیص کا دعویٰ کر رہے ہیں لہذا رب المال کی تخصیص معتبر ہوگی اور اگر اس حالت میں دونوں بینہ پیش کر دیں تو مضارب کا بینہ مقبول ہوگا، کیوں کہ جہت تجارت کی تعیین کے دعوے میں وہ اصل کے مخالف ہے اور اگر اسے ثابت نہ کر سکا تو اس پر اس المال کا ضمان ہوگا اس لیے فقہی ضمان کے حوالے سے اسے بینہ کی ضرورت بھی ہے جب کہ جہت تجارت میں رب المال اصل ہے اور اسے بینہ کی ضرورت نہیں ہے لہذا جس کو بینہ کی ضرورت ہے اس کا بینہ مقبول ہوگا۔

(۵) بینہ پیش کرنے کے ساتھ مضارب اور رب المال دونوں اس کی تاریخ بھی بیان کر دیا تو جس کی تاریخ مؤخر ہوگی اسی کا بینہ بھی رائج ہوگا، کیوں کہ یہ تو عام بات ہے کہ مؤخر مقدم کے لیے ناخن اور ناقض ہوتا ہے لہذا یہاں بھی جس کے بینہ کی تاریخ مؤخر ہوگی وہ دوسرے کے بینے کو مؤخر کر دے گی۔ فقط واللہ اعلم وعلمہ اتم



کِتَابُ الْوَدِيعَةِ

یہ کتاب احکام ودیعت کے بیان میں ہے

ودیعت کو مضاربت کے معاً بعد بیان کرنے کی وجہ یہ ہے کہ مضاربت اور ودیعت دونوں میں مال دوسرے کے پاس امانت ہوتا ہے لیکن مضاربت میں جو امانت ہے وہ عام ہے اور ودیعت کی امانت خاص ہوتی ہے اور ظاہر ہے کہ عام خاص سے مقدم ہوتا ہے، اس لیے صاحب کتاب نے بھی مضاربت کو ودیعت سے مقدم کر کے بیان کیا ہے۔
ودیعت کے لغوی معنی ہیں: چھوڑنا کیوں کہ مودع مودع کے پاس اپنا مال چھوڑ جاتا ہے۔
ودیعت کے شرعی معنی ہیں: تسلیط الغیر علی حفظ المال غیر کو اپنے مال کی حفاظت پر مسلط کرنا۔

قَالَ الْوَدِيعَةُ أَمَانَةٌ فِي يَدِ الْمُودَعِ إِذَا هَلَكَتْ لَمْ يَضْمَنْهَا لِقَوْلِهِ ۞ ((لَيْسَ عَلَى الْمُسْتَعِيرِ غَيْرِ الْمُغَلِّ ضَمَانٌ وَلَا عَلَى الْمُسْتَوْدَعِ غَيْرِ الْمُغَلِّ ضَمَانٌ)) وَلِأَنَّ النَّاسَ حَاجَةً إِلَى الْإِسْتِئْذَانِ فَلَوْ ضَمَّنَاهُ يَمْتَنِعُ النَّاسُ عَنْ قَبُولِ الْوَدَائِعِ فَيَتَعَطَّلُ مَصَالِحُهُمْ، قَالَ وَلِلْمُودَعِ أَنْ يَحْفَظَهَا بِنَفْسِهِ وَبِمَنْ فِي عِيَالِهِ، لِأَنَّ الظَّاهِرَ أَنَّهُ يَلْتَزِمُ حِفْظَ مَالٍ غَيْرِهِ إِلَى الْوَجْهِ الَّذِي يَحْفَظُ مَالَ نَفْسِهِ، وَلِأَنَّهُ لَا يَجِدُ بُدًّا مِنَ الدَّفْعِ إِلَى عِيَالِهِ لِأَنَّهُ لَا يُمْكِنُهُ مُلَازِمَةُ بَيْتِهِ وَلَا اسْتِصْحَابُ الْوَدِيعَةِ فِي خُرُوجِهِ فَكَانَ الْمَالِكُ رَاضِيًا بِهِ، فَإِنْ حَفِظَهَا بِغَيْرِهِمْ أَوْ أَوْدَعَهَا غَيْرَهُمْ ضَمِنَ، لِأَنَّ الْمَالِكَ رَضِيَ بِيَدِهِ لَا بِيَدِ غَيْرِهِ، وَالْأَيْدِي تَخْتَلِفُ فِي الْأَمَانَةِ، وَلِأَنَّ الشَّيْءَ لَا يَتَضَمَّنُ مِثْلَهُ كَالْوَكِيلِ لَا يُؤَكِّلُ غَيْرَهُ، وَالْوَضْعُ فِي حِرْزٍ غَيْرِهِ إِيدَاعٌ إِلَّا إِذَا اسْتَأْجَرَ الْحِرْزَ فَيَكُونُ حَافِظًا بِحِرْزِ نَفْسِهِ، قَالَ إِلَّا أَنْ يَقَعَ فِي دَارِهِ حَرِيقٌ فَيُسَلِّمَهَا إِلَى جَارِهِ أَوْ يَكُونُ فِي سَفِينَةٍ فَخَافَ الْغَرَقَ فَيُلْقِيَهَا إِلَى

سَفِينَةٍ أُخْرَى، لِأَنَّهُ تَعَيَّنَ طَرِيقًا لِلْحِفْظِ فِي هَذِهِ الْحَالَةِ فَيَرْتَضِيهِ الْمَالِكُ وَلَا يَصْدَقُ عَلَى ذَلِكَ إِلَّا بَيِّنَةٌ، لِأَنَّهُ يَدْعِي ضَرُورَةَ مُسْقِطَةِ لِلْضَمَانِ بَعْدَ تَحَقُّقِ السَّبَبِ فَصَارَ كَمَا إِذَا ادَّعَى الْإِذْنَ فِي الْإِيدَاعِ، قَالَ فَإِنْ طَلَبَهَا صَاحِبُهَا فَمَنَعَهَا وَهُوَ يَقْدِرُ عَلَى تَسْلِيمِهَا ضَمْنَهَا، لِأَنَّهُ مُتَعَدٍّ بِالْمَنْعِ، وَهَذَا لِأَنَّهُ لَمَّا طَالَبَهُ لَمْ يَكُنْ رَاضِيًا بِإِمْسَاكِهِ بَعْدَهُ فَيَضْمَنُهَا بِحَبْسِهِ عَنْهُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ مودع کے قبضہ میں مال ودیعت امانت ہوتا ہے اور اگر یہ مال ہلاک ہو جائے تو مودع اس کا ضامن نہیں ہوگا اس لیے کہ آپ ﷺ کا ارشاد گرمی ہے کہ عاریت پر لینے والا اگر خائن نہ ہو تو اس پر ضمان نہیں ہے اسی طرح مودع بھی اگر خائن نہ ہو تو اس پر بھی ضمان نہیں ہے، اور اس لیے کہ لوگوں کو امانت رکھنے کی ضرورت پڑتی ہے اور اگر ہم مودع کو ضامن بنادیں تو لوگ ودیعتیں قبول کرنے سے باز آجائیں گے اور لوگوں کی ضرورتیں معطل ہو جائیں گی۔

فرماتے ہیں کہ مودع کو یہ حق ہے کہ بذات خود اس مال کی حفاظت کرے اور ان لوگوں سے حفاظت کرائے جو اس کی دیکھ رکھ میں ہوں، کیوں کہ ظاہر یہی ہے کہ مودع اپنے مال کی حفاظت کی طرح دوسرے کے مال کی بھی حفاظت کرے گا۔ اور اس لیے کہ ودیعت کو اپنے عیال کے سپرد کئے بغیر مودع کے لیے چارہ کار نہیں ہے اس لیے کہ نہ تو ہمیشہ اس کے لیے گھر میں رہنا ممکن ہے اور نہ ہی گھر کے باہر ودیعت کو ساتھ رکھنا ممکن ہے لہذا مودع مودع کے عیال سے حفاظت کرانے پر راضی ہوگا۔ لیکن اگر مودع اپنے اہل خانہ کے علاوہ کسی اور کی حفاظت میں دیا یا کسی دوسرے کو بطور ودیعت دیا تو ضامن ہوگا کیوں کہ مالک مال اس کے قبضہ سے راضی ہوا ہے اور اس کے علاوہ کے قبضے سے راضی نہیں ہوا ہے اور امانت میں لوگوں کے قبضے مختلف ہوتے ہیں۔ اور اس لیے کہ کوئی بھی چیز اپنے مثل کو متضمن نہیں ہوتی جیسے وکیل دوسرے کو وکیل نہیں بنا سکتا اور دوسرے کی حفاظت میں رکھنا بھی امانت ہے الا یہ کہ مودع دوسرے کے محفوظ مقام کو کرایہ پر لے لے تو اس صورت میں وہی حفاظت کرنے والا شمار ہوگا۔

فرماتے ہیں کہ اگر مودع کے گھر میں آگ لگ جائے اور وہ مال امانت کو اپنے پڑوسی کے گھر بھیج دے یا وہ کسی کشتی میں سوار ہو اور اندیشہ غرق کی وجہ سے دوسری کشتی میں ڈال دے، کیوں کہ اس صورت میں یہی حفاظت کا واحد راستہ ہے، لہذا مالک بھی اس سے راضی ہوگا اور بینہ کے بغیر اس کے متعلق اس کی تصدیق نہیں کی جائے گی، کیوں کہ وہ ایک ایسی ضرورت کا دعویٰ کر رہا ہے جو سبب ضمان متحقق ہونے کے بعد مسقط للضمان ہے تو یہ ایسا ہو گیا جیسے مودع نے مودع کی طرف سے ودیعت رکھنے کے حوالے سے اجازت کا دعویٰ کیا ہو۔

فرماتے ہیں کہ اگر مالک ودیعت کو طلب کرے اور قدرت علی التسلیم کے باوجود مودع اسے نہ دے تو ضامن ہوگا، کیوں کہ روک کر اس نے تعدی کی ہے یہ حکم اس وجہ سے ہے کہ جب مودع نے اسے مانگ لیا تو اس کے بعد وہ اسے مودع کے پاس رکھنے پر راضی نہیں ہوگا لہذا اس سے روکنے کی وجہ سے مودع ضامن ہوگا۔

اللغات:

﴿المودع﴾ جس کے پاس امانت رکھوائی جائے۔ ﴿المغل﴾ نقصان کرنے والا، خیانت کرنے والا۔ ﴿المستودع﴾ جس کی ودیعت رکھوائی جائے۔ ﴿یعتطل﴾ بے کار ہونا، ختم ہونا۔ ﴿ملازمة﴾ ہر وقت کا چمٹا رہنا۔ ﴿الاستصحاب﴾ ساتھ ساتھ رکھنا۔ ﴿جوز﴾ حفاظت، حصار۔ ﴿حریق﴾ آتشزدگی۔ ﴿بر ترضی﴾ راضی ہونا، پسند کرنا۔

تخریج:

① رواہ دارقطنی فی سننہ، رقم الحدیث (۱۷۰) و عبدالرزاق فی مصنفہ رقم الحدیث (۱۴۷۸۲)۔

ودیعت کا حکم:

عبارت میں چار مسئلے بیان کئے گئے ہیں:

(۱) پہلا مسئلہ یہ ہے کہ ودیعت کا مال مودع کے پاس امانت ہوتا ہے اور اگر اس کی طرف سے تعدی اور خیانت کے بغیر وہ مال ہلاک ہو جاتا ہے تو مودع پر اس کا ضمان نہیں ہوگا جیسا کہ حدیث پاک میں اس کی صراحت ہے اور پھر لوگوں کو ودیعت رکھنے کی ضرورت بھی ہے اب اگر مودع کو مال ودیعت کی ہلاکت کا ضامن بنا دیا جائے تو ضمان کے خوف سے لوگ ودیعت رکھنا بند کر دیں گے اور اس سے بڑا نقصان ہوگا۔

(۲) مودع خود بھی مال ودیعت کی حفاظت کر سکتا ہے اور اپنے اہل خانہ سے بھی اس کی حفاظت کرا سکتا ہے اور گھر والوں سے حفاظت کرائے بغیر اس کے لیے چارہ کار نہیں ہے، کیوں کہ نہ تو مودع ہمیشہ گھر پر رہے گا اور نہ ہی گھر کے باہر مال ودیعت کو گلے میں لٹکائے رہے گا نتیجہً لامحالہ وہ اپنے گھر والوں سے اس کی حفاظت کرائے گا اور مالک کا مقصود چونکہ حفاظت کرانا ہے اس لیے مالک بھی اس سے راضی ہوگا، ہاں مودع اور اس کے اہل خانہ سے حفاظت کرانے پر مالک راضی نہیں ہوگا اس لیے اگر مودع اپنے اہل خانہ کے علاوہ سے اس مال کی حفاظت کرائے گا تو وہ ضامن ہوگا، کیوں کہ ملک نے مودع پر اور اس کے ضمن میں اس کے اہل خانہ پر اعتماد کیا ہے اور امانت کے متعلق لوگوں کے حالات اور ہاتھ مختلف ہوتے ہیں، اس لیے بہت ممکن ہے کہ دوسرے لوگ اس درجہ کی حفاظت نہ کر سکیں اور خیانت کر بیٹھیں اور اس طرح مالک کا مال ضائع ہو جائے۔

والوضع الخ فرماتے ہیں کہ جس طرح صراحت کے ساتھ مودع کا دوسرے کو مال ودیعت بطور ودیعت دینا موجب ضمان ہے اسی طرح دوسرے کے محفوظ مقام پر اس مال کو رکھنا بھی موجب ضمان ہے کیوں کہ یہ بھی ایک طرح کی ودیعت ہے ہاں اس جگہ کو کرایہ لینے سے ضمان ختم ہو جائے گا، کیوں کہ کرایہ پر لے کر وہاں مال رکھنا از خود حفظت کرنے کی طرح ہے اور مودع کے خود حفاظت کرنے سے اس پر ضمان نہیں ہوتا۔

(۳) تیسرا مسئلہ یہ ہے کہ مودع نے مال ودیعت کو اپنے گھر رکھا تھا، لیکن اس کے گھر میں آگ لگ گئی اور اس نے وہ مال اپنے پڑوسی کے گھر پہنچا دیا یا مال ودیعت کسی کشتی میں تھا اور کشتی بھنور میں بھنس گئی یا ڈوبنے لگی اور مودع نے وہ مال کسی دوسری کشتی میں ڈال دیا تو ان صورتوں میں اس پر ضمان نہیں ہوگا، کیوں کہ دوسری جگہ مال منتقل کیے بغیر اس کی حفاظت نہیں ہو سکے گی اور حفاظت کا اب یہی

احکام مضاربت کے بیان میں
ایک راستہ ہے، لہذا مالک بھی اس سے راضی ہوگا اور اس فعل میں مودع متعدی بھی نہیں ہوگا۔ لیکن آگ لگنے یا کشتی ڈوبنے کے متعلق اسی صورت میں مودع کی بات معتبر ہوگی جب وہ بینہ پیش کرے گا، کیوں کہ اس بات سے مودع اپنی ذات سے ضمان دور کر رہا ہے حالانکہ اس کا فعل موجب ضمان ہے، لہذا اس سے ضمان دور کرنے کے لیے اس پر بینہ پیش کرنا لازم ہوگا۔ اس کی مثال ایسی ہے جیسے مودع یہ دعویٰ کرے کہ مودع نے مجھے دوسرے کو مال و دیعت بطور ودیعت دینے کا اختیار دیا تھا اور مودع منکر ہو تو اس پر بینہ پیش کرنا لازم ہوگا کیوں کہ یہاں بھی مودع سقوط ضمان کا مدعی ہے، اسی طرح صورت مسئلہ میں بھی مودع سقوط ضمان کا مدعی ہے اس لیے اس پر اس حوالے سے بینہ پیش کرنا ضروری ہے۔

(۴) اگر مودع مودع سے مال و دیعت طلب کرے اور قدرت علی التسليم کے باوجود مودع مال و دیعت واپس نہ کرے تو یہ اس کی طرف سے تعدی ہوگی اور اس منع اور جس کی وجہ سے اس پر ضمان ہوگا، اس لیے کہ مودع کا اس مودع سے مال و دیعت مانگنا اس بات کی دلیل ہے کہ اب وہ اس مودع کے پاس یہ مال رکھنے پر ہرگز راضی نہیں ہے لہذا اب اسے جس و دیعت کا بھی حق نہیں ہے۔

قَالَ وَإِنْ خَلَطَهَا الْمُودَعُ بِمَالِهِ حَتَّى لَا يَتَمَيَّزَ ضَمِنَهَا ثُمَّ لَا سَبِيلَ لِلْمُودَعِ عَلَيْهَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحْمَةُ اللَّهِ عَلَيْهِ، وَقَالَ إِذَا خَلَطَهَا بِجِنْسِهَا شَرَكَهُ إِنْ شَاءَ مِثْلُ أَنْ يَخْلُطَ الدَّرَاهِمَ الْبَيْضَ بِالْبَيْضِ وَالسُّودَ بِالسُّودِ وَالْحِنْطَةَ بِالْحِنْطَةِ وَالشَّعِيرَ بِالشَّعِيرِ، لَهُمَا أَنَّهُ لَا يُمْكِنُهُ الْوُصُولُ إِلَى عَيْنِ حَقِّهِ صُورَةً وَأَمْكَنَهُ مَعْنَى الْقِسْمَةِ مَعَهُ فَكَانَ اسْتِهْلَاكًا مِنْ وَجْهِ دُونَ وَجْهِ فَيَمِيلُ إِلَى إِلَيْهِمَا شَاءَ، وَلَهُ أَنَّهُ اسْتِهْلَاكٌ مِنْ كُلِّ وَجْهِ لِأَنَّهُ فَعَلَ يَتَعَدَّرُ مَعَهُ الْوُصُولُ إِلَى عَيْنِ حَقِّهِ وَلَا مُعْتَبَرٌ بِالْقِسْمَةِ، لِأَنَّهَا مِنْ مُوجِبَاتِ الشَّرَكَةِ فَلَا تَصْلُحُ مُوجِبَةً لَهَا، وَلَوْ أَبْرَأَ الْخَالِطَ لَا سَبِيلَ لَهُ عَلَى الْمَخْلُوطِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ لِأَنَّهُ لَا حَقَّ لَهُ إِلَّا فِي الدِّينِ وَقَدْ سَقَطَ، وَعِنْدَهُمَا بِالْإِبْرَاءِ يَسْقُطُ خَيْرُهُ الضَّمَانِ فَيَتَعَيَّنُ الشَّرَكَةُ فِي الْمَخْلُوطِ، وَخَلَطُ الْخَلِّ بِالزَّيْتِ وَكُلِّ مَانِعٍ بغيرِ جِنْسِهِ يُوجِبُ انْقِطَاعَ حَقِّ الْمَالِكِ إِلَى الضَّمَانِ، وَهَذَا بِالْإِجْمَاعِ، لِأَنَّهُ اسْتِهْلَاكٌ صُورَةً وَكَذَا مَعْنَى لَتَعَدَّرِ الْقِسْمَةُ بِاعْتِبَارِ اخْتِلَافِ الْجِنْسِ، وَمِنْ هَذَا الْقَبِيلِ خَلَطُ الْحِنْطَةِ بِالشَّعِيرِ فِي الصَّحِيحِ، لِأَنَّ أَحَدَهُمَا لَا يَخْلُو عَنْ حَبَاتِ الْآخَرِ فَتَعَدَّرَ التَّمْيِيزُ وَالْقِسْمَةُ. وَلَوْ خَلَطَ الْمَانِعَ بِجِنْسِهِ فَعِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحْمَةُ اللَّهِ عَلَيْهِ يَنْقُطُ حَقُّ الْمَالِكِ إِلَى الضَّمَانِ لِمَا ذَكَرْنَا وَعِنْدَ أَبِي يُونُسَ رَحْمَةُ اللَّهِ عَلَيْهِ يَجْعَلُ الْأَقْلَّ تَابِعًا لِلْكَثَرِ اعْتِبَارًا لِلْغَالِبِ أَجْزَاءً، وَعِنْدَ مُحَمَّدٍ رَحْمَةُ اللَّهِ عَلَيْهِ شَرَكَهُ بِكُلِّ حَالٍ، لِأَنَّ الْجِنْسَ لَا يَغْلِبُ الْجِنْسَ عِنْدَهُ عَلَى مَآرِفِ الرِّضَاعِ وَنَظِيرِهِ خَلَطُ الدَّرَاهِمِ بِمِثْلِهَا إِذَا بَاءَ، لِأَنَّهُ يَصِيرُ مَانِعًا بِالْإِذَا بَاءَ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مودع نے مال و دیعت کو اپنے مال کے ساتھ اس طرح ملا دیا کہ تمیز ختم ہوگئی تو مودع اس مال کا ضامن ہوگا، لیکن امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں اب مودع کے لیے اس مال پر کوئی حق نہیں ہوگا۔ حضرات صاحبین رحمہم اللہ فرماتے ہیں کہ اگر مودع نے و دیعت کے ہم جنس مال سے اسے ملایا ہو تو اگر مودع چاہے تو اس میں شریک ہو جائے مثلاً اس نے سفید دراہم کو سفید دراہم سے ملا دیا ہو یا کالے دراہم کو سیاہ دراہم سے یا گندم کو گندم سے اور جو کو جو سے ملایا ہو۔ ان حضرات کی دلیل یہ ہے کہ مالک کے لیے صورتاً اپنے حق کو وصول کرنا ممکن نہیں ہے، ہاں تقسیم کے ذریعے معنا اس کی وصولیابی ممکن ہے لہذا یہ من وجہ استہلاک ہوگا اور من وجہ استہلاک نہیں ہوگا اور مالک کو اختیار ہوگا وہ جس طرف چاہے مانس ہو جائے۔ امام اعظم رحمہ اللہ کی دلیل یہ ہے کہ یہ من کل وجہ استہلاک ہے اس لیے کہ اب مالک کے لیے اپنے عین حق کو وصول کرنا معذر ہے اور تقسیم کا کوئی اعتبار نہیں ہے، کیوں کہ وہ شرکت کے احکام میں سے ہے لہذا تقسیم موجب شرکت نہیں ہوگی۔

اگر مودع نے ملانے والے کو بری کر دیا تو امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں مال مخلوط پر اس کا اختیار نہیں ہوگا، کیوں کہ اس کا حق صرف دین (ضمان) میں ہے حالاں کہ ابراء کی وجہ سے یہ حق ساقط ہو چکا ہے، اور حضرات صاحبین رحمہم اللہ کے یہاں ابراء سے ضمان لینے کا اختیار ساقط ہو جاتا ہے اور مال مخلوط میں شرکت متعین ہو جاتی ہے۔

تیل کے تیل کو روغن زیتون سے ملانے میں اور ہر سیال چیز کو خلاف جنس کے ساتھ ملانے سے مالک کا حق ختم ہو کر ضمان میں تبدیل ہو جاتا ہے۔ یہ حکم متفق علیہ ہے، اس لیے کہ یہ صورت اور معنی دونوں اعتبار سے استہلاک ہے، کیوں کہ جنس مختلف ہو جانے سے تقسیم معذر ہے، گندم کو جو کے ساتھ ملانا بھی صحیح قول کے مطابق اسی قبیل سے ہے، اس لیے کہ ان میں سے ہر ایک میں دوسرے کے دانے ملے ہوتے ہیں لہذا یہاں بھی تمیز اور تقسیم دشوار ہوگی۔

اگر سیال چیز کو اس کی ہم جنس چیز کے ساتھ ملایا تو امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں مالک کا حق ختم ہو کر ضمان میں تبدیل ہو جائے گا اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں۔ اور امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں اکثر اجزاء کا اعتبار کر کے اقل کو اکثر کے تابع کر دیا جائے گا۔ اور امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں ہر حال میں مودع مودع کا شریک ہوگا، کیوں کہ ان کے یہاں جنس جنس پر غالب نہیں ہوتی جیسا کہ کتاب الرضاع میں یہ مسئلہ گذر چکا ہے ورا اس اختلاف کی نظیر و دیعت کے دراہم میں دوسرے دراہم کو پگھلا کر ملانا ہے، کیوں کہ پگھلانے کی وجہ سے سارے دراہم سیال ہو جائیں گے۔

اللغات:

﴿بتمیز﴾ جدا کرنا، علیحدہ کرنا۔ ﴿الدراہم البیض﴾ خالص دراہم۔ ﴿الحنطة﴾ گندم۔ ﴿الشعیر﴾ بُو۔ ﴿استہلاک﴾ ہلاک کرنا۔ ﴿یتعذر﴾ مشکل ہونا۔ ﴿یمیل﴾ مائل ہونا، جھکنا۔ ﴿خیرۃ﴾ اختیار۔ ﴿اخل﴾ سرکہ۔ ﴿الزیت﴾ تیل۔ ﴿مانع﴾ پکھنے والی چیز۔ ﴿اذابۃ﴾ پگھلانا۔

ودیعت مخلوط کرنے کا حکم:

یہاں تین مسئلے مذکور ہیں:

(۱) مودع نے مال ودیعت کے ساتھ اپنا مال ملا دیا اور اس طرح ملایا کہ دونوں میں تمیز اور علاحدگی ناممکن ہوگئی تو مودع پر اس مال کا ضمان واجب ہوگا کیوں کہ خلط کی وجہ سے اس نے تعدی کی ہے اور تعدی کی صورت میں امین بھی ضامن ہوتا ہے اور ضمان دینے کی وجہ سے امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں اس مال ودیعت سے مودع کا حق ختم ہو جائے گا ورنہ تو ضمان اور عین کا اجتماع لازم آئے گا جو محال اور ناممکن ہے۔ اور حضرات صاحبین رحمہم اللہ کے یہاں مودع کو دو باتوں میں سے ایک کا اختیار ہوگا (۱) یا تو وہ ضمان لے کر مال ودیعت سے دست کش ہو جائے (۲) یا اس ملے ہوئے مال میں مودع کا شریک ہو جائے لیکن یہ حکم اس صورت میں ہے جب ملایا ہوا مال مال ودیعت کی جنس سے ہو مثلاً دراہم بیض کو بیض کے ساتھ اور گندم کو گندم کے ساتھ ملایا ہو۔ حضرات صاحبین رحمہم اللہ کے یہاں مودع کو اختیار ملنے کی دلیل یہ ہے کہ خلط کی وجہ سے صورت کے اعتبار سے مودع اپنا عین حق واپس نہیں لے سکتا ہاں مودع کے ساتھ شریک ہو کر اس مال کی تقسیم کر کے معنا اپنا حق وصول کر سکتا ہے اس لیے مودع کو ان دو چیزوں میں سے ایک کو اختیار کرنے کا اختیار ہوگا۔

حضرت امام اعظم رحمہ اللہ کی دلیل یہ ہے کہ خلط کرنا اور ملانا ہر اعتبار سے استہلاک اور ختم کرنا ہے، کیوں کہ خلط کی وجہ سے مودع کے لیے بعینہ اپنا حق وصول کرنا ناممکن ہو گیا ہے اور اب ضمان لینے کے علاوہ اس کے پاس کوئی چارہ نہیں ہے، لہذا وہ ضمان لے اور اپنا راستہ ناپ لے۔ اور ہم تقسیم کے ذریعے مودع کو حق وصول کرنے والا نہیں قرار دیں گے اس لیے کہ تقسیم شرکت کے احکام میں سے ہے اور اس کا شرکت کے لیے علت موجب بننا درست نہیں ہے، کیوں کہ کسی بھی چیز کا حکم اس چیز کے لیے علت نہیں ہو سکتا۔ اس لیے یہاں نہ تو مخلوط مال میں مودع کی شرکت ہوگی اور نہ ہی تقسیم ہوگی۔

(۲) اگر مودع نے خلط کو (مودع کو) ضمان سے بری کر دیا تو اب امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں اس کا حق بالکلیہ ساقط ہو جائے گا، کیوں کہ اس کا حق ضمان میں تھا اور ابراء سے اس نے اپنا یہ حق ساقط کر دیا ہے لہذا اب اسے کچھ نہیں ملے گا۔ اور حضرات صاحبین رحمہم اللہ کے یہاں ابراء سے صرف ضمان کا حق ساقط ہوتا ہے اور سقوط ضمان کے بعد شرکت متعین ہو جاتی ہے، یہ گویا ماقبل والے مسئلے میں شریک اختلاف کی وضاحت ہے۔

اگر مودع کے پاس تل کا تیل بطور ودیعت تھا اور اس نے اس میں روغن زیتون ملا دیا یا ایک سیال اور بہنے والی چیز کو دوسری سیال چیز کے ساتھ ملا دیا تو بالاتفاق مالک کا حق مال ودیعت سے ختم ہو جائے گا اور مودع پر اس کے لیے ضمان واجب ہوگا، اس لیے کہ اس طرح کی چیزوں کا خلط من کل وجہ استہلاک ہے اور اختلاف جنس اسے مزید مؤکد اور مضبوط بنا دیتا ہے۔

ولو خلط المائع الخ مسئلہ یہ ہے کہ اگر مودع نے سیال چیز کو اس کی ہم مثل دوسری سیال چیز سے ملا دیا تو امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں مالک کا حق ختم ہو کر ضمان میں تبدیل ہو جائے گا، کیوں کہ یہ من کل وجہ استہلاک ہے لہذا ذکرنا سے اسی طرف اشارہ ہے۔ امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں دونوں چیزوں میں سے جس کے اجزاء غالب ہوں گے اس کو دوسرے کے تابع قرار دیں گے چنانچہ اگر مال ودیعت کے اجزاء غالب ہوں گے تو سارا مال مودع کو ملے گا اور مودع مودع کو اس کے مال کے بقدر رقم دیدے گا اور اگر مودع کے مال کے اجزاء زیادہ ہوں تو یہ سارا مال مودع رکھ لے اور مودع کو اس کے مال کا ضمان دیدے۔

امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں ہر حال میں مودع مودع کا شریک ہوگا خواہ مال ودیعت غالب ہو یا مالی مخلوط زیادہ ہو، کیوں کہ ان کے

یہاں ایک جنس اپنی ہم مثل جنس پر غالب نہیں ہوتی جیسے اگر دو عورتوں کا دودھ آپس میں ملا دیا گیا اور پھر کسی شیر خوار بچے کو پلایا گیا تو یہاں غالب اور غیر غالب کا اعتبار نہیں ہوگا اور دونوں عورتوں سے رضاعت ثابت ہو جائے گی اسی طرح صورت مسئلہ میں بھی غالب اور اکثر کا اعتبار نہیں ہوگا اور مودع مودع کا شریک ہوگا۔

ونظیرہ خلط الدراہم الخ فرماتے ہیں کہ فقہائے احناف کے اس اختلاف کی نظیر یہ ہے کہ مودع کے پاس دراہم بطور ودیعت تھے اور اس نے ان دراہم کے ساتھ پگھلا کر کچھ دراہم مل دیئے تو امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں یہ بھی من کل وجہ استہلاک ہوگا اور مالک کو صرف ضمان ملے گا۔ امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں غالب الاجزاء کو اقل کے تابع کیا جائے گا جب کہ امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں مودع ہر حال میں مودع کا شریک ہوگا۔

قَالَ وَإِنْ اخْتَلَطَتْ بِمَالِهِ مِنْ غَيْرِ فَعِلِهِ فَهُوَ شَرِيكٌ لِصَاحِبِهَا كَمَا إِذَا انْشَقَّ الْكِسَانُ فَاخْتَلَطَا لِأَنَّهُ لَا يَضْمَنُهَا لِعَدَمِ الصَّنْعِ فَيَشْتَرِكَانِ وَهَذَا بِالِاتِّفَاقِ، قَالَ فَإِنْ انْفَقَ الْمُودَعُ بَعْضَهَا ثُمَّ رَدَّ مِثْلَهُ فَخَلَطَهُ بِالْبَاقِي صِمْنِ الْجَمِيعِ، لِأَنَّهُ خَلَطَ مَالَ غَيْرِهِ بِمَالِهِ فَيَكُونُ اسْتِهْلَاكًا عَلَى الْوَجْهِ الَّذِي تَقَدَّمَ، قَالَ وَإِذَا تَعَدَّى الْمُودَعُ فِي الْوَدِيعَةِ بَأَنْ كَانَتْ دَابَّةً فَرَكَبَهَا أَوْ ثَوْبًا فَلَبِسَهُ أَوْ عَبْدًا فَاسْتَحْدَمَهُ أَوْ أَوْدَعَهَا عِنْدَ غَيْرِهِ ثُمَّ زَالَ التَّعْدَى فَرَدَّهَا إِلَى يَدِهِ زَالَ الضَّمَانُ، وَقَالَ الشَّافِعِيُّ رحمۃ اللہ علیہ لَا يَبْرَأُ عَنِ الضَّمَانِ لَأَنَّ عَقْدَ الْوَدِيعَةِ ارْتَفَعَ حِينَ صَارَ ضَامِنًا لِلْمُنَاقَاةِ، فَلَا يَبْرَأُ إِلَّا بِالرَّدِّ عَلَى الْمَالِكِ، وَلَنَا أَنَّ الْأَمْرَ بَاقٍ لِإِطْلَاقِهِ وَارْتِفَاعُ حُكْمِ الْعَقْدِ ضَرُورَةٌ ثُبُوتِ نَقِضِهِ فَإِذَا ارْتَفَعَ عَادَ حُكْمُ الْعَقْدِ كَمَا إِذَا اسْتَأْجَرَهُ لِلْحِفْظِ شَهْرًا فَتَرَكَ الْحِفْظَ فِي بَعْضِهِ ثُمَّ حَفِظَ الْبَاقِيَ فَحَصَلَ الرَّدُّ إِلَى نَائِبِ الْمَالِكِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مال ودیعت مودع کے فعل کے بغیر اس کے مال سے مل گیا تو مودع مودع کا شریک ہوگا جیسے دو تھیلیاں پھٹ کر ایک دوسرے سے مل گئیں، کیوں کہ مودع کی طرف سے فعل نہیں ہے اس لیے وہ اس کا ضامن نہیں ہوگا، لہذا وہ دونوں اس مال میں مشترک ہوں گے یہ حکم متفق علیہ ہے۔

فرماتے ہیں کہ اگر مودع نے مال ودیعت میں سے کچھ مال خرچ کر ڈالا پھر اسی طرح کا مال اس میں واپس کر کے اسے باقی مال سے ملا دیا تو وہ پورے مال کا ضامن ہوگا، اس لیے کہ مودع نے اپنے مال کو دوسرے کے مل سے ملا دیا ہے لہذا یہ استہلاک ہوگا اس طریقے پر جو گذر چکا ہے۔

فرماتے ہیں کہ اگر مودع نے مال ودیعت میں تعدی کی بایں طور کہ وہ سواری تھی در مودع اس پر سوار ہو گیا یا کپڑا تھا اور مودع نے اسے پہن لیا یا غلام تھا اور مودع نے اس سے خدمت لے لیا یا دوسرے کے پاس اسے ودیعت رکھ دیا پھر مودع نے اس تعدی کو ختم کر کے وہ مال پھر اپنے قبضہ میں لے لیا تو ضمان زائل ہو جائے گا امام شافعی رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں کہ مودع ضمان سے بری نہیں ہوگا، کیوں

کہ اس کے ضمان بنتے ہی عقد ودیعت ختم ہو گیا، اس لیے کہ ضمان اور امانت میں منافات ہے لہذا مالک کو واپس کیے بغیر وہ ضمان سے بری نہیں ہوگا۔ ہماری دلیل یہ ہے کہ ودیعت کا معاملہ ابھی بھی برقرار ہے، کیوں کہ امر بالودیعت مطلق تھا اور حکم عقد کا ختم ہونا اس کی نقیض (ضمان) کے ثابت ہونے کی وجہ سے بر بنائے ضرورت تھا، لیکن جب نقیض ختم ہوگئی تو عقد کا حکم عود کر آئے گا جیسے کسی نے کسی کو حفاظت کی غرض سے ایک ماہ تک کے لیے نوکر رکھا اور نوکر نے مہینے میں کچھ دن حفاظت ترک کر دیا پھر ماہی دنوں میں حفاظت کیا تو پورا ماہ حفاظت کرنے والا شمار ہوگا۔ اور صورت مسئلہ میں مالک کے نائب کو واپس کرنا پایا گیا۔

اللغات:

﴿اختلط﴾ باہم ملنا، محفوظ ہونا۔ ﴿انشق﴾ پھٹنا، کھلنا۔ ﴿الکیسان﴾ کپڑے، جیب۔ ﴿الصنع﴾ عمل دخل۔ ﴿تعدی﴾ زیادتی کرنا، نقصان کرنا۔ ﴿ارتفع﴾ ختم ہونا، اٹھنا۔

ودیعت مخلوط ہو جانے کا حکم:

عبارت میں تین مسئلے بیان کئے گئے ہیں:

(۱) مودع نے ایک تھیلی میں اپنا مال رکھا تھا اور دوسری تھیلی میں ودیعت کا مال رکھا تھا اب یہ دونوں تھیلیاں پھٹیں اور دونوں کا مال ایک دوسرے میں مل گیا تو مودع ضامن نہیں ہوگا کیوں کہ اس کی طرف سے کوئی تعدی نہیں پائی گئی ہے، ہاں مودع اور مودع دونوں اس مال میں شریک ہوں گے، کیوں کہ دونوں کے اموال مل گئے ہیں اور اب شرکت کے بغیر قسمت کی کوئی صورت نہیں ہے۔

(۲) اگر مودع نے مال ودیعت میں سے کچھ مال خرچ کر دیا لیکن کچھ دیر یا کچھ دنوں کے بعد خرچ کردہ مال کے بقدر مال مال ودیعت میں ملا دیا تو اس صورت میں وہ پورے مال کا ضامن ہوگا، بعض مال کا ضمان انفاق کی وجہ سے ہوگا اور بعض کا ضمان خلط کی وجہ سے ہوگا، اس لیے کہ انفاق اور خلط دونوں چیزیں از قبیل تعدی ہیں۔

(۳) تیسرا مسئلہ یہ ہے کہ مودع نے ودیعت میں تعدی اور زیادتی کی مثلاً ودیعت سواری تھی اور وہ سوار ہو گیا یا مال ودیعت کپڑا تھا اور مودع نے اسے پہن لیا یا وہ غلام تھا اور مودع نے اس سے خدمت لے لی یا مال ودیعت کو کسی تیسرے کے پاس ودیعت رکھ دیا، لیکن پھر اس نے یہ سارے کام چھوڑ دیا اور تعدی ختم کر کے اسے اپنے قبضہ میں لے لیا تو ہمارے یہاں مودع ضمان سے بری ہو جائے گا یعنی اس مودع کے استعمال سے ودیعت ہلاک ہو جاتی ہے یا اس میں ناقابل تلافی نقصان ہو جاتا تب تو اس پر ضمان ہوتا، لیکن ودیعت کے صحیح سالم رہنے کی صورت میں تعدی کرنے کے وقت ہی وہ ضامن ہو چکا ہے اور عقد ودیعت ختم ہو گیا ہے، لہذا دوبارہ یہ عقد بحال نہیں ہوگا، کیوں کہ ضمان اور امانت میں اختلاف اور تضاد ہے، اس لیے مودع کے لیے ضمان دیئے بغیر چارہ کار نہیں ہے۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ مودع نے مودع کو مطلق ودیعت کا حکم دیا تھا اور تعدی ختم ہونے کے بعد یہ حکم باقی اور برقرار ہے ہاں تعدی کے وقت چونکہ اس حکم یعنی امانت کی نقیض بشكل ضمان ثابت ہوگئی تھی اس لیے اس وقت یہ عقد ضرورتاً ختم ہو گیا تھا لیکن جب مودع نے تعدی ختم کر دی تو نقیض بھی ختم ہوگئی اور دوبارہ حکم عقد عود کر آئے گا اور مودع مالک یعنی مودع کا نائب ہوتا ہے لہذا اس کا اپنے ذمہ اور قبضہ میں مال ودیعت واپس لینا مالک کے واپس لینے کی طرح ہے اور مالک کے واپس لینے کی صورت میں مودع پر ضمان نہیں ہوتا لہذا صورت مسئلہ میں بھی اس پر ضمان نہیں ہوگا۔ اس کی مثال ایسی ہے جیسے زید نے اپنے سامان کی حفاظت کی خاطر ایک ماہ

تک کے لیے بکر کو مزدور رکھا اور بکر نے پندرہ دن کام کر کے پانچ دن نہیں کیا پھر اخیر کے دس دن کام کر دیا تو بکر پورا مہینہ کام کرنے والا شمار ہوگا، اسی طرح صورت مسئلہ میں بھی مال و دیعت استعمال کرنے کے بعد استعمال ختم کرنے سے مودع حسب سابق مودع ہی شمار ہوگا اور اس پر ضمان نہیں ہوگا۔

قَالَ فَإِنْ طَلَبَهَا صَاحِبُهَا فَجَحَدَهَا ضَمِنَهَا، لِأَنَّهُ لَمَّا طَالَبَهُ بِالرَّدِّ فَقَدْ عَزَلَهُ عَنِ الْحِفْظِ فَبَعْدَ ذَلِكَ هُوَ بِالْإِمْسَاكِ غَاصِبٌ مَانِعٌ مِنْهُ فَيُضْمِنُهَا فَإِنْ عَادَ إِلَى الْإِعْتِرَافِ لَمْ يَبْرَأْ عَنِ الضَّمَانِ لِارْتِفَاعِ الْعُقْدِ، إِذَا الْمُطَالَبَةُ بِالرَّدِّ رَفَعَتْ مِنْ جِهَتِهِ وَالْجُحُودُ فَسَخٌ مِنْ جِهَةِ الْمُودِعِ كَجُحُودِ الْوَكِيلِ الْوَكَالَةَ وَجُحُودِ أَحَدِ الْمُتَعَاقِدَيْنِ الْبَيْعَ قَتَمَ الرَّفْعُ، أَوْ لِأَنَّ الْمُودِعَ يَتَقَرَّدُ بِعَزْلِ نَفْسِهِ بِمَحْضَرٍ مِنَ الْمُسْتَوْدِعِ كَالْوَكِيلِ يَمْلِكُ عَزْلَ نَفْسِهِ بِحَضْرَةِ الْمُوَكَّلِ وَإِذَا ارْتَفَعَ لَا يَعُودُ إِلَّا بِالتَّجْدِيدِ فَلَمْ يُوجَدِ الرَّدُّ إِلَى نَائِبِ الْمَالِكِ، بِخِلَافِ الْخِلَافِ ثُمَّ الْعُودُ إِلَى الْوِفَاقِ، وَلَوْ جَحَدَهَا عِنْدَ غَيْرِ صَاحِبِهَا لَا يَضْمِنُهَا عِنْدَ أَبِي يُونُسَ رَحِمَهُ اللَّهُ خِلَافًا لِرَفْعِ رَحِمَهُ اللَّهُ، لِأَنَّ الْجُحُودَ عِنْدَ غَيْرِهِ مِنْ بَابِ الْحِفْظِ لِأَنَّ فِيهِ قَمْعَ طَمَعِ الطَّامِعِينَ، وَلِأَنَّهُ لَا يَمْلِكُ عَزْلَ نَفْسِهِ بِغَيْرِ مَحْضَرٍ مِنْهُ أَوْ طَلَبِهِ فَيَقْبِي الْأَمْرَ، بِخِلَافِ مَا إِذَا كَانَ بِحَضْرَتِهِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر مالک و دیعت اسے مانگے اور مودع اس کا انکار کر دے تو ضامن ہوگا کیوں کہ جب مودع نے واپسی کا مطالبہ کر لیا تو اس نے مودع کو حفاظت سے برخاست کر دیا اور اس کے بعد و دیعت کو روک کر مودع غاصب اور مانع ہے اس لیے وہ ضامن ہوگا، پھر اگر وہ اقرار کر لے تو ضمان سے بری نہیں ہوگا، کیوں کہ عقد ختم ہو چکا ہے، اس لیے کہ مودع کی طرف سے واپسی کا مطالبہ کرنا اس کی طرف سے عقد ختم کرنا ہے جب کہ انکار کرنا مودع کی طرف سے نسخ ہے جیسے وکیل کا وکالت کا انکار کرنا اور احد المتعاقدين کی طرف سے بیع کا انکار کرنا لہذا رفع تام ہو جائے گا۔

یا اس وجہ سے عقد ختم ہوگا کہ مودع کی موجودگی میں مودع تنہا اپنے آپ کو معزول کرنے کا حق دار ہے جیسے موکل کی موجودگی میں وکیل اپنے آپ کو معزول کر سکتا ہے اور جب عقد ختم ہو گیا تو تجدید عقد کے بغیر وہ عود نہیں کرے گا، اور اس اقرار سے مالک کے نائب کی طرف و دیعت واپس کرنا نہیں پایا گیا۔ برخلاف حکم عقد کی مخالفت کرنے کے بعد موافقت کرنے کے۔

اور اگر مودع نے مالک و دیعت کے علاوہ کسی تیسرے کے پاس انکار کیا تو امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں ضمان نہیں ہوگا۔ امام زفر کا اختلاف ہے اس لیے کہ دوسرے کے پاس انکار کرنا بھی حفاظت کا ایک طریقہ ہے کیوں کہ اس سے امانت کو ہڑپ کرنے والوں کی لالچ کا خاتمہ ہو جاتا ہے اور اس لیے کہ مودع کی موجودگی میں یا اس کی طلب کے بغیر مودع خود کو معزول نہیں کر سکتا، لہذا عقد باقی رہے گا، برخلاف اس صورت کے جب یہ کام مودع کی موجودگی میں ہو۔

اللغات:

﴿جحد﴾ انکار کرنا، جھو دکرنا، مکر جانا۔ ﴿غزل﴾ علیحدہ کرنا، معزول کرنا، الگ کرنا۔ ﴿الامساک﴾ روکنا۔ ﴿ارتفاع﴾ اٹھنا، ختم ہونا۔ ﴿یتفرد﴾ علیحدہ ہونا، منفرد ہونا۔ ﴿قمع﴾ ختم کرنا۔ ﴿طمع﴾ لالچ۔

ودیعت کا ضامن بنانے کی ایک صورت:

مسئلہ تو واضح ہے کہ اگر مودع مودع سے مال و دیعت کی واپسی کا مطالبہ کرے اور مودع دینے سے منع کر دے یا و دیعت ہی کا انکار کر دے تو وہ ضامن ہوگا، کیوں کہ مودع کی طرف سے واپسی کا مطالبہ کرنا درحقیقت مودع کو حفاظت سے برخاست کرنا ہے، لہذا مطالبہ رد کے بعد اس کا نہ دینا ظلم ہے اور ظالم ضامن ہوتا ہے، اس لیے وہ بھی ضامن ہوگا۔ اور یہ ضمان اس پر برقرار رہے گا حتیٰ کہ اگر انکار کے بعد وہ اقرار کر لے تب بھی محض اقرار سے وہ ضمان سے بری نہیں ہوگا ہاں جب وہ و دیعت مالک کے سپرد کر دے گا تب جا کر اسے چھٹکارا ملے گا، کیوں کہ مالک کی طرف سے واپسی کا مطالبہ کرنا عقد کو ختم کرنے کے مترادف ہے اور اس کا انکار کرنا فسخ کرنا ہے اور رفع اور فسخ سے تو عقد کا نام و نشان مٹ چکا ہے اور عقد جدید کے بغیر اب یہ عقد عود نہیں کرے گا اس لیے مودع کو چاہئے کہ چپ چاپ مال و دیعت واپس کر دے اور اپنی جان چھڑا لے۔

او لان المودع الخ فرماتے ہیں کہ صورت مسئلہ میں نقض عقد اور رفع و دیعت کی دوسری دلیل یہ ہے کہ مودع کی موجودگی میں تین تنہا مودع نقض عقد و دیعت کا مالک ہے اور اس کا انکار نقض اور فسخ کی علامت ہے لہذا اس حوالے سے بھی عقد ختم ہو چکا ہے اور عقد جدید کے بغیر اب وہ مال و دیعت رکھنے کا مستحق نہیں ہے، کیوں کہ جھو اور انکار کے بعد وہ مالک کی طرف سے نائب بھی نہیں رہ گیا کہ اس کا قبضہ مالک کا قبضہ شمار ہو اور عقد باقی رہے۔ اس کے برخلاف ماقبل والے مسئلے میں یعنی جب مودع حکم عقد کے خلاف کام کرے وہ کام بند کر دیتا ہے تو وہ مالک کا نائب باقی رہتا ہے، اس لیے کہ خلاف عقد کام کرنے سے عقد فاسد یا ختم نہیں ہوتا۔

ولو جحدھا الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر مودع مودع کے علاوہ کسی دوسرے کے سامنے و دیعت کا انکار کرتا ہے تو یہ فسخ نہیں ہوگا، کیوں کہ دوسرے کے شر اور اس کی طرف سے چوری و دیکتی سے بچنے کے لیے امین اور محافظ اس طرح کے حربے استعمال کرتے ہیں لہذا یہ حفاظت کی تاکید ہوگی نہ کہ رفع۔ دوسری بات یہ ہے کہ مودع کی عدم موجودگی میں یا اس کے مطالبے کے بغیر مودع از خود تنہا و دیعت ختم نہیں کر سکتا لہذا اس حوالے سے بھی دوسرے کے پاس انکار کرنا فسخ نہیں شمار ہوگا۔

قَالَ وَلِلْمُودَعِ أَنْ يُسَافِرَ بِالْوَدِيعَةِ وَإِنْ كَانَ لَهَا حَمْلٌ وَمَوْنَةٌ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُمَا عَلَيْهِمَا وَقَالَ لَا يَسْ لَهْ ذَلِكَ إِذَا كَانَ لَهَا حَمْلٌ وَمَوْنَةٌ، وَقَالَ الشَّافِعِيُّ رَحِمَهُمَا عَلَيْهِمَا لَيْسَ لَكَ ذَلِكَ فِي الْوَجْهَيْنِ، لِأَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُمَا عَلَيْهِمَا إِطْلَاقُ الْأَمْرِ، وَالْمَفَازَةُ مَحَلٌّ لِلْحِفْظِ إِذَا كَانَ الطَّرِيقُ أَمْنًا وَلِهَذَا يَمْلِكُهُ الْآبُ وَالْوَصِيُّ فِي مَالِ الصَّبِيِّ وَلَهُمَا أَنَّهُ يَلْزَمُهُ مَوْنَةُ الرَّدِّ فِيمَا لَهُ حَمْلٌ وَمَوْنَةٌ فَالظَّاهِرُ أَنَّهُ لَا يَرْضَى بِهِ فَيَقِيدُ بِهِ، وَالشَّافِعِيُّ رَحِمَهُمَا عَلَيْهِمَا يَقِيدُهُ بِالْحِفْظِ الْمُتَعَارَفِ وَهُوَ الْحِفْظُ فِي الْأَمْصَارِ وَصَارَ كَالِاسْتِحْفَاطِ بِأَجْرٍ، قُلْنَا مَوْنَةُ الرَّدِّ يَلْزَمُهُ فِي مِلْكِهِ صَرُورَةٌ

إِمْتِنَالِ أَمْرِهِ فَلَا يَبَالِي بِهِ، وَالْمُعْتَادُ كَوْنُهُمْ فِي الْمَصْرِ لِحِفْظِهِمْ وَمَنْ يَكُونُ فِي الْمَفَازَةِ يَحْفَظُ مَالَهُ فِيهَا، بِخِلَافِ الْإِسْتِحْفَافِ بِأَجْرٍ، لِأَنَّهُ عَقْدُ مُعَاوَضَةٍ فَيَقْتَضِي التَّسْلِيمَ فِي مَكَانِ الْعَقْدِ، وَإِذَا نَهَاهُ الْمَوْدِعُ أَنْ يَخْرُجَ بِالْوَدِيعَةِ فَخَرَجَ بِهَا ضَمَنٌ، لِأَنَّ التَّقْيِيدَ مُفِيدٌ، إِذَا الْحِفْظُ فِي الْمَصْرِ أَبْلَغَ فَكَانَ صَحِيحًا.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ مودع کو مال ودیعت لے کر سفر کرنے کا حق ہے اگرچہ اسے لانے لیجانے میں بار برداری اور مشقت ہوتی ہو، یہ حکم امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں ہے۔ حضرات صاحبین رحمہم اللہ فرماتے ہیں کہ اگر اس میں بار برداری اور خرچہ ہو تو اسے لے کر سفر کرنے کا حق نہیں ہے۔ امام شافعی رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ دونوں صورتوں میں اسے سفر کرنے کا حق نہیں ہے۔ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ کی دلیل یہ ہے کہ مودع نے مودع کو مطلق حکم دیا ہے اور اگر راستہ مامون ہو تو میدان بھی محل حفاظت ہے اسی لیے بچے کے مال میں باپ اور وصی کو ساتھ لے کر سفر کرنے کا حق ہوگا۔

حضرات صاحبین رحمہم اللہ کی دلیل یہ ہے کہ جس مال کو لے کر جانے میں بار برداری اور خرچ ہو وہ خرچ مالک پر لازم ہوگا اور ظاہر یہ ہے کہ مالک اس پر رضی نہیں ہوگا لہذا یہ اختیار مخصوص حالت کے ساتھ مقید ہوگا اور امام شافعی رحمہ اللہ اسے حفظ متعارف کے ساتھ مقید کرتے ہیں اور وہ شہروں میں حفاظت کرتا ہے یہ ایسا ہو گیا جیسے اجرت پر کسی کو حفاظت کے لیے مقرر کرنا۔

ہماری طرف اس کا جواب یہ ہے کہ مالک پر واپسی کا خرچ اس وجہ سے واجب ہوگا کہ اس کی ملکیت میں اس کا حکم پورا کیا گیا ہے، لہذا اس کی پروا نہیں کی جائے گی اور معتمد محافظین کا شہر میں رہنا ہے نہ کہ ان کا شہر میں حفاظت کرنا ہے اس لیے کہ جو شخص جنگل میں رہتا ہے وہ وہاں اپنے مال کی حفاظت کرتا ہے، برخلاف اجرت پر محافظ لینے کے کیوں کہ یہ عقد معاوضہ ہے اور مکان عقد میں تسلیم کا متقاضی ہے اگر مودع نے مودع کو مال ودیعت لے کر جانے سے منع کر دیا لیکن وہ لے کر نکل گیا تو ضامن ہوگا، اس لیے کہ یہ تقید مفید ہے، کیوں کہ شہر میں حفاظت کرنا زیادہ غالب ہے، لہذا یہ تقید صحیح ہوگی۔

اللغات:

﴿المفاوِزۃ﴾ جنگل، بیابان۔ ﴿مؤنہ﴾ مشقت۔ ﴿حمل﴾ بوجھ۔ ﴿الحفظ المتحارف﴾ ایسی حفاظت جو معروف ہو۔ ﴿الاستحفاظ﴾ حفاظت طلب کرنا، محافظ بنانا۔ ﴿امتثال﴾ پابندی کرنا، حکم ماننا۔ ﴿فلا یبالی بہ﴾ اس کی پروا نہیں کی جائے گی۔

صاحب امانت حفاظت کیسے کرے گا؟

مسئلہ یہ ہے کہ مودع مال ودیعت کو لے کر سفر میں لے جاسکتا ہے خواہ اسے لے جانے میں صرفہ اور خرچہ ہو یا نہ ہو، یہ حکم امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں ہے۔ حضرات صاحبین رحمہم اللہ فرماتے ہیں کہ اگر اسے لانے لیجانے میں بار برداری اور خرچہ نہ ہو تو مودع اسے لے جاسکتا ہے، لیکن اگر خرچہ ہو تو نہیں لیجا سکتا۔ امام شافعی رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ خواہ خرچہ ہو یا نہ ہو بہر دو صورت مودع مال ودیعت لے کر سفر نہیں کر سکتا۔

حضرت امام اعظم رحمہ اللہ کی دلیل یہ ہے کہ مودع نے مطلق مال ودیعت مودع کے حوالے کیا ہے اور اس میں کوئی قید نہیں لگائی

ہے، لہذا مودع کو مال ودیعت لے کر سفر میں جانے کا اختیار ہوگا خواہ اسے لانے لے جانے میں بار برداری اور مشقت ہو یا نہ ہو اسی لیے تو بچے کے باپ اور اس کے وصی کو اس کا مال لے کر سفر میں جانے کا حق ہے حالاں کہ ان کی ولایت مبنی بر شفقت ہوتی ہے اور ہو سکتا ہے سفر کرنے میں شفقت ختم ہو جائے لہذا جب وصی اور باپ کو یہ حق ہے تو مودع کو ہر حال میں یہ حق ہوگا، کیوں کہ اس کی ولایت مبنی بر شفقت نہیں ہوتی۔

حضرات صاحبین رحمہم اللہ کی دلیل یہ ہے کہ اگر مال ودیعت لانے لیجانے میں خرچہ ہوگا تو یہ خرچہ مالک پر لازم ہوگا حالاں کہ مالک مال ودیعت میں خرچہ برداشت کرنے پر راضی نہیں ہوگا، اس لیے اسے لے کر سفر کرنا بدون صرفہ مقید ہوگا۔ امام شافعی رحمہ اللہ ودیعت کی حفاظت کو حفظ متعارف کے ساتھ مقید کرتے ہیں اور حفظ متعارف یہ ہے کہ مودع شہر میں حفاظت کرے اور شہر میں حفاظت کرنے کے لیے صرفہ اور سفر کی ضرورت نہیں ہوتی اس لیے مودع کو سفر کرنے کا اختیار نہیں ہوگا جیسے اگر کسی نے اپنے سامان کی دیکھ رکھ کے لیے کسی کو اجرت پر رکھا تو یہ استحفاظ شہر کے ساتھ خاص ہوگا اور محافظ کے لیے اس مال کو لے کر سفر کرنے کی اجازت نہیں ہوگی۔

قلنا الخ یہ حضرات صاحبین رحمہم اللہ کی دلیل کا جواب ہے کہ آپ حضرات کا یہ کہنا کہ اس سے مالک پر نقل و حمل کا صرفہ آئے گا یہ ہمیں تسلیم نہیں ہے، کیوں کہ یہ صرفہ اس کے حکم حفاظت کو پورا کرنے کی وجہ سے آئے گا اور اگر مودع اس مال کو چھوڑ کر چلا جائے اور وہ مال ہلاک ہو جائے تب کیا ہوگا لہذا معمولی سے صرفہ کی خاطر پورے مال کو ہلاکت میں نہیں ڈالا جائے گا۔ اسی طرح امام شافعی رحمہ اللہ کا حفظ ودیعت کو حفظ فی الأمصار کے ساتھ خاص کرنا بھی درست نہیں ہے، بلکہ اس سے مراد یہ ہے کہ محافظ اور مودع شہر میں ہوں تو وہاں حفاظت کریں اور اگر دیہات میں ہوں تو وہاں حفاظت کریں، اس لیے کہ جنگل میں رہنے والے لوگ وہاں بھی اپنے اور دوسروں کے سامان کی حفاظت کرتے ہیں۔ اور امام شافعی رحمہم اللہ کا اسے استحفاظ بالاجر پر قیاس کرنا درست نہیں ہے کیوں کہ استحفاظ عقد معاوضہ ہے اور عقد معاوضہ میں مکان عقد میں تسلیم ضروری ہوتی ہے اور سفر میں لے جانے سے تسلیم تحقق نہیں ہوگی۔

وإذا نهاه الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر مودع نے مودع کو مال ودیعت لے کر باہر جانے سے منع کر دیا ہو اور پھر بھی وہ لے کر کہیں چلا جائے تو ضامن ہوگا، اس لیے کہ یہ ممانعت مفید ہے اور پھر شہر میں حفاظت کرنا زیادہ کامل اور بلغ ہے لہذا مودع کے لیے اس کے حکم کی خلاف ورزی کرنا صحیح نہیں ہوگا۔

قَالَ وَإِذَا أُوذِعَ رَجُلَانِ عِنْدَ رَجُلٍ وَدِيعَةٌ فَحَضَرَ أَحَدُهُمَا يَطْلُبُ نَصِيْبَهُ لَمْ يُدْفَعْ إِلَيْهِ نَصِيْبُهُ حَتَّى يَحْضُرَ الْآخَرُ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحْمَةُ اللَّهِ عَلَيْهِ، وَقَالَ يُدْفَعُ إِلَيْهِ نَصِيْبُهُ، وَفِي الْجَامِعِ الصَّغِيرِ ثَلَاثَةٌ اسْتَوْدَعُوا رَجُلًا أَلْفًا فَقَابَ اثْنَانِ فَلَيْسَ لِلْحَاضِرِ أَنْ يَأْخُذَ نَصِيْبَهُ عِنْدَهُ وَقَالَ لَهُ ذَلِكَ، وَالْخِلَافُ فِي الْمَكِيلِ وَالْمَوْزُونِ وَهُوَ الْمُرَادُ بِالْمَذْكُورِ فِي الْمُخْتَصَرِ، لَهُمَا أَنَّهُ طَالِبُهُ بِدْفَعِ نَصِيْبِهِ فَيَوْمَرُ بِالْدْفَعِ إِلَيْهِ كَمَا فِي الدِّينِ الْمَشْتَرَكِ، وَهَذَا لِأَنَّهُ يُطَالِبُهُ بِتَسْلِيمِ مَا سَلَّمَ إِلَيْهِ وَهُوَ النِّصْفُ وَلِهَذَا كَانَ لَهُ أَنْ يَأْخُذَهُ فَكَذَا يَوْمَرُ هُوَ بِالْدْفَعِ إِلَيْهِ، وَلَا يُبَى

حَنِيفَةً رَحْمَةً عَلَيْهِ أَنَّهُ طَالَبُهُ بِدَفْعِ نَصِيبِ الْغَائِبِ لِأَنَّهُ يُطَالِبُهُ بِالْمُفْرَزِ وَحَقُّهُ فِي الْمَشَاعِ وَالْمُفْرَزُ الْمُعَيَّنُ يَشْتَمِلُ عَلَى الْحَقِّينِ وَلَا يَتَمَيَّزُ حَقُّهُ إِلَّا بِالْقِسْمَةِ وَلَيْسَ لِلْمُودِعِ وَلَا يَةُ الْقِسْمَةِ وَلِهَذَا لَا يَقَعُ دَفْعُهُ قِسْمَةً بِالْإِجْمَاعِ، بِخِلَافِ الدِّينِ الْمُشْتَرَكِ لِأَنَّهُ يُطَالِبُهُ بِتَسْلِيمِ حَقِّهِ، لِأَنَّ الدَّيُونَ تَقْضَى بِأَمْثَالِهَا، وَقَوْلُهُ أَنَّ يَأْخُذَهُ قُلْنَا لَيْسَ مِنْ صَرُورَتِهِ أَنَّ يُجَبَّرَ الْمُودِعُ عَلَى الدَّفْعِ كَمَا إِذَا كَانَتْ لَهُ أَلْفُ دِرْهَمٍ وَدِيعَةٌ عِنْدَ إِنْسَانٍ وَعَلَيْهِ أَلْفٌ لِغَيْرِهِ فَلِغَيْرِيْمِهِ أَنَّ يَأْخُذَهُ إِذَا ظَفَرَ بِهِ وَلَيْسَ لِلْمُودِعِ أَنْ يَدْفَعَهُ إِلَيْهِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر دو لوگوں نے کسی ایک آدمی کے پاس کوئی چیز ودیعت رکھی اور پھر ان میں ایک مودع آکر اپنا حصہ مانگنے لگا تو امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں جب تک دوسرا مودع نہ آجائے اس وقت تک اسے اس کا حصہ نہیں دیا جائے گا۔ حضرات صاحبین رحمہم اللہ فرماتے ہیں کہ اسے اس کا حصہ دیدیا جائے۔ جامع صغیر میں ہے تین لوگوں نے ایک شخص کے پاس ایک ہزار روپیہ ودیعت رکھا اور دو غائب ہو گئے تو امام اعظم رحمہم اللہ کے یہاں حاضر کے لیے اپنا حصہ لینے کا حق نہیں ہے۔ حضرات صاحبین رحمہم اللہ فرماتے ہیں کہ حاضر اپنا حصہ لے سکتا ہے اور یہ اختلاف مکلی اور موزونی چیز میں ہے اور قدوری میں جو اختلاف مذکور ہے اس سے بھی یہی مراد ہے۔

حضرات صاحبین رحمہم اللہ کی دلیل یہ ہے کہ حاضر نے اپنا حصہ لینے کا مطالبہ کیا ہے، لہذا مودع کو اس کا حصہ دینے کا حکم دیا جائے گا جیسے دین مشترک میں ہوتا ہے۔ یہ حکم اس وجہ سے ہے کہ حاضر اسی چیز کی سپردگی کا مطالبہ کر رہا ہے جو اس نے اسے دیا ہے یعنی نصف اسی لیے اس کو اپنا حق لینے کا حق حاصل ہے تو مودع کو بھی یہ حکم دیا جائے گا کہ وہ مودع کا حصہ اس کے حوالے کر دے۔ حضرت امام اعظم رحمہم اللہ کی دلیل یہ ہے کہ حاضر نے غائب کے حصے کی حوالگی کا مطالبہ کیا ہے کیوں کہ وہ الگ اپنا حصہ مانگ رہا ہے حالاں کہ اس کا حق مشترک ہو چکا ہے اور مفرز معین دو حق پر مشتمل ہوتا ہے اور موجود کا حق تقسیم کے بغیر الگ نہیں ہو سکتا اور مودع کو تقسیم کی ولایت نہیں ہے اسی لیے اس کا دینا بالاتفاق تقسیم نہیں ہوگا۔ برخلاف دین مشترک کے، کیوں کہ اس میں ایک شریک اپنے حق کی سپردگی کا مطالبہ کرتا ہے اس لیے کہ قرضے بالمثل ادا کیے جاتے ہیں۔

اور ماتن کے قول لہ ان یاخذہ کا ہماری طرف سے جواب یہ ہے کہ لے سکنے کے لیے یہ ضروری نہیں ہے کہ مودع کو دینے پر مجبور کیا جائے جیسے کسی کے کسی شخص کے پاس ہزار درہم بطور ودیعت ہوں اور مودع پر دوسرے کا ایک ہزار قرض ہو تو قرض خواہ کو یہ حق ہے کہ جب بھی کامیابی پائے اس کا مال لے لے لیکن مودع کو یہ حق نہیں ہے کہ وہ قرض خواہ کو دیدے۔

اللغات:

﴿نصيب﴾ حصہ۔ ﴿استودع﴾ امانت رکھوانا، ودیعت دینا۔ ﴿المکيل﴾ ماپی جانے والی چیزیں۔ ﴿مفراز﴾ علیحدہ کیا ہوا۔ ﴿غريم﴾ قرض خواہ۔ ﴿ظفر به﴾ موقع ملنا، ہاتھ لگنا۔

مشرکہ ودیعت کا حکم:

صورتِ مسئلہ یہ ہے کہ اگر دو لوگوں نے اپنا مشترکہ مال کسی کے پاس ودیعت رکھا پھر ان میں سے ایک مودع کہیں چلا گیا اور دوسرا جو موجود تھا وہ اپنا حصہ مانگنے لگا تو امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں جب تک دوسرا مودع حاضر نہ ہو جائے اس وقت تک موجودہ مودع کو کچھ نہیں ملے گا جب کہ حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم کے یہاں ایک کی عدم موجودگی میں بھی دوسرے کو اس کا حصہ دیا جاسکتا ہے، لیکن یہ اختلاف اس صورت میں ہے جب مال ودیعت مکملی اور موزونی چیز ہو اور اس میں کسی بیشی کا خدشہ اور شبہہ ہو۔ لیکن اگر مکملی اور موزونی چیز کے علاوہ مال ودیعت کچھ اور ہو تو اس کا حکم دوسرا ہے۔

حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم کی دلیل یہ ہے کہ ایک مودع نے مودع سے اپنا حصہ مانگا ہے اور وہ حصہ اس نے مودع کو سپرد کیا ہے اس لیے مودع پر اس حصے کو واپس کرنا لازم ہے جیسے دو لوگوں کا کسی پر قرض ہو اور ان میں سے ایک غائب ہو تو حاضر کے لیے مدیون سے اپنا حق وصول کرنے کا حق ہے اور پھر مودع مالک کا نائب ہے اور مالک جب چاہے وہ مال لے سکتا ہے لہذا مودع کو کبھی چاہئے کہ وہ اصل مالک کے مطالبے پر اس کا حق اسے واپس کر دے۔

حضرت امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کی دلیل یہ ہے کہ یہاں دونوں مودع کا حق ایک دوسرے سے مل گیا ہے اور سارا مال ودیعت مشترک ہے حالانکہ حاضر اپنا الگ حصہ مانگ رہا ہے اور حصہ الگ نہیں ہے تو گویا یہ شخص دوسرے کا حصہ مانگ رہا ہے اور اسے دوسرے کا حق اور حصہ مانگنے کا کوئی حق نہیں ہے اور نہ ہی مودع کو یہ حق ہے کہ وہ از خود حاضر کا حصہ بانٹ کر الگ کر دے اس لیے یہاں لین دین کی کوئی صورت نہیں ہے اور جب تک غائب مودع واپس نہیں آتا اس وقت تک اس مطالبہ پر سماعت نہیں ہوگی۔

اور حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم کا اسے دین مشترک پر قیاس کرنا درست نہیں ہے، کیوں کہ دین قضاء مشترک نہیں ہوتا اور پھر دیون بالمثل لیے دیئے جاتے ہیں، لہذا اس میں ظاہراً اگرچہ اشتراک معلوم ہو لیکن معنأً اور باطناً اشتراک نہیں ہوتا اور شریک حاضر کے مطالبے پر اسے اس کا حق دے دیا جاتا ہے۔

وقوله له أن يأخذه الخ فرماتے ہیں کہ حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم کا دفع الی الحاضر کی تاکید کے لیے یہ بات پیش کرنا کہ مالک کو خود اپنا حق لینے کا حق ہے ہمیں تسلیم نہیں ہے، کیوں کہ مالک کے اس حق کا یہ مطلب نہیں ہے کہ حاضر کے مطالبے پر مودع کو اس کا حق دینے پر مجبور کر دیا جائے، کیوں کہ جب دونوں نے مل کر اس کے پاس ودیعت رکھی ہے تو ظاہر ہے کہ قاعدے کے مطابق دونوں کی موجودگی میں انھیں ان کا حق دیا جائے اور ایک کو دینے کے متعلق اس پر جبر کرنا درست نہیں ہے۔ اس کی مثال ایسی ہے جیسے زید کے بکر کے پاس ایک ہزار درہم ودیعت رکھے ہوئے ہیں اور زید ہی پر عمر کے ایک ہزار روپے قرض ہیں تو عمر کو یہ حق ہے کہ جب اور جہاں زید کا مال پائے اسے لے لے لیکن مودع یعنی بکر کو یہ اختیار نہیں ہے کہ وہ عمر کے ساتھ ہم دردی کرے اور از خود اسے ودیعت کا مال دیدے اسی طرح صورتِ مسئلہ میں بھی ہے کہ مالک تو اپنا حق لے سکتا ہے، لیکن اس کا نائب یعنی مودع اپنی مرضی سے کسی کو دے نہیں سکتا۔

قَالَ وَإِنْ أُوْدِعَ رَجُلٌ عِنْدَ رَجُلَيْنِ شَيْئًا مِمَّا يُقَسَّمُ لَمْ يَجُزْ أَنْ يَدْفَعَهُ أَحَدُهُمَا إِلَى الْآخَرِ وَلَكِنَّهُمَا يَقْتَسِمَانِهِ

فِيحْفَظُ كُلَّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا نِصْفَهُ، وَإِنْ كَانَ مِمَّا لَا يَقْسَمُ جَازَ أَنْ يَحْفَظَهُ أَحَدُهُمَا بِإِذْنِ الْآخَرِ، وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ وَكَذَلِكَ الْجَوَابُ عِنْدَهُ فِي الْمُرْتَهِنَيْنِ وَالْوَكِيلَيْنِ بِالشَّرَاءِ إِذَا سَلَّمَ أَحَدُهُمَا إِلَى الْآخَرِ، وَقَالَ لَا أَحَدَهُمَا أَنْ يَحْفَظَ بِإِذْنِ الْآخَرِ فِي الْوَجْهَيْنِ، لَهُمَا أَنَّهُ رَضِيَ بِأَمَانَتِهِمَا فَكَانَ لِكُلِّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا أَنْ يُسَلِّمَ إِلَى الْآخَرِ وَلَا يَضْمَنُهُ كَمَا فِي مَا لَا يَقْسَمُ، وَلَهُ أَنَّهُ رَضِيَ بِحِفْظِهِمَا وَلَمْ يَرْضَ بِحِفْظِ أَحَدِهِمَا كُلَّهُ، لِأَنَّ الْفِعْلَ مَتَى أَصِيفَ إِلَى مَا يَقْبَلُ الْوَصْفَ بِالتَّجْزِي يَتَنَاوَلُ الْبَعْضُ دُونَ الْكُلِّ فَوَقَعَ التَّسْلِيمُ إِلَى الْآخَرِ مِنْ غَيْرِ رِضَاءِ الْمَالِكِ فَيَضْمَنُ الدَّافِعُ وَلَا يَضْمَنُ الْقَابِضُ، لِأَنَّ مُودَعَ الْمُودَعِ عِنْدَهُ لَا يَضْمَنُ، وَهَذَا بِخِلَافِ مَا لَا يَقْسَمُ، لِأَنَّهُ لَمَّا أَوْدَعَهُمَا وَلَا يُمْكِنُهُمَا الْاجْتِمَاعُ عَلَيْهِ أَنَاءَ اللَّيْلِ وَالنَّهَارِ وَأُمْكِنُهُمَا الْمُهَيَاةُ كَانَ الْمَالِكُ رَاضِيًا بِدَفْعِ الْكُلِّ إِلَى أَحَدِهِمَا فِي بَعْضِ الْأَحْوَالِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی آدمی نے دو لوگوں کے پاس کوئی قابل تقسیم چیز ودیعت رکھی تو ان میں ایک کا دوسرے کو وہ چیز دینا جائز نہیں ہے ہاں وہ دونوں اسے تقسیم کر سکتے ہیں اور ان میں سے ہر شخص نصف نصف کی حفاظت کرے اور اگر وہ چیز ناقابل تقسیم ہو تو ایک مودع کا دوسرے کی اجازت کے بغیر اس کی حفاظت کرنا جائز ہے۔ یہ حکم حضرت امام ابو حنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں ہے، دوسرے تین اور دوکیل بالشراء کے متعلق بھی امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں یہی حکم ہے جب ان میں سے ایک دوسرے کے سپرد کر دے۔ حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم فرماتے ہیں کہ دونوں صورتوں میں ایک کو دوسرے کی اجازت کے بغیر حفاظت کرنے کا حق ہے۔ ان حضرات کی دلیل یہ ہے کہ مودع ان دونوں کی امانت پر راضی ہوا ہے لہذا ان میں سے ہر ایک کو یہ حق ہوگا کہ وہ دوسرے کے حوالے کر دے اور دینے والا ضامن نہیں ہوگا جیسے غیر قابل تقسیم چیزوں میں ہوتا ہے۔

امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کی دلیل یہ ہے کہ مودع ان دونوں کی حفاظت پر راضی ہوا ہے اور ان میں سے پورے مال پر کسی ایک کی حفاظت پر راضی نہیں ہوا ہے اس لیے کہ فعل حفظ جب ایسی چیز کی طرف منسوب ہو جو قابل تقسیم ہو تو وہ فعل اس چیز کے بعض حصے کو شامل ہوگا پورے کو شامل نہیں ہوگا، لہذا دوسرے کی طرف سپردگی مالک کی اجازت سے خالی ہوگی اس لیے دینے والا ضامن ہوگا اور لینے والا ضامن نہیں ہوگا، کیوں کہ امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں مودع کا مودع ضامن نہیں ہوتا۔ یہ حکم غیر قابل تقسیم چیز کے خلاف ہے اس لیے کہ جب مودع نے دو لوگوں کے پاس ودیعت رکھی اور دن و رات ان کے لیے اجتماع ممکن نہیں ہے البتہ باری باری حفاظت کرنا ممکن ہے تو بعض احوال میں مالک ایک ہی مودع کو پورا مال دینے پر راضی ہوگا۔

اللغات:

﴿بقتسمان﴾ دونوں تقسیم کر لیں گے۔ ﴿مرتہن﴾ رہن رکھنے والا۔ ﴿اضیف﴾ منسوب کیا جائے۔ ﴿تجزی﴾ علیحدہ علیحدہ جز بننا۔ ﴿یتناول﴾ شامل ہونا۔ ﴿المہایاة﴾ باری باری استعمال کرنا۔

دو آدمیوں کے پاس ودیعت:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی شخص نے دو آدمیوں کے پاس کوئی ایسی چیز ودیعت رکھی جو قابل تقسیم ہو جیسے ملکیتی یا موزونی چیز اور کپڑے وغیرہ تو دونوں مودع میں سے ہر ایک پر نصف نصف مال ودیعت کی حفاظت کرنا لازم ہے اور تنہا کسی ایک کے قبضہ میں پورا مال دینا درست نہیں ہے، ہاں اگر وہ مال ناقابل تقسیم ہو تو ایک مودع کے لیے اس کی حفاظت کرنا درست اور جائز ہے۔ یہ حکم حضرت امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں ہے، دومرتبہ کے پاس رہن رکھنے اور دولگوں کو وکیل بالشرع بنانے کے متعلق بھی امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں یہی حکم ہے یعنی اگر شئی مرہون اور موکل بہ قابل تقسیم ہو تو دونوں کے لیے اپنے اپنے فرائض ادا کرنا ضروری ہے اور اگر ناقابل تقسیم چیز ہو تو ایک ہی مرتبہ مکمل چیز کو رہن رکھ سکتا ہے اور ایک ہی وکیل اسے خرید سکتا ہے۔

حضرات صاحبین رحمہم اللہ کا مسلک ہے کہ مطلقاً ایک ہی شخص اپنی ذمہ داری نبھا سکتا ہے خواہ وہ ودیعت کا مسئلہ ہو یا رہن اور وکالت کا یعنی ان حضرات کے یہاں دونوں پر وہ کام لازم نہیں ہوگا اور ایک ہی شخص تنہا دوسرے کی اجازت کے بغیر اس کی انجام دہی کا مستحق ہے۔ ان حضرات کی دلیل یہ ہے کہ جب مودع نے دولگوں کو امین بنا کر مالی ودیعت ان کے حوالے کیا تو وہ ان دونوں کی امانت پر راضی ہو گیا اور دونوں کی دیانت داری سے مطمئن ہونے کا مطلب یہ ہے کہ جو چاہے اسے اپنے پاس رکھے مودع اور مالک کو اس پر نہ کوئی اعتراض ہوگا اور نہ ہی کوئی ضامن ہوگا۔ جیسے غیر قابل تقسیم چیزوں میں ایک ہی مودع پورے مال کی حفاظت کر سکتا ہے۔

وله أنه رضي الخ حضرت امام اعظم رحمہ اللہ کی دلیل یہ ہے کہ مالک نے جب دولگوں کو امین بنایا ہے تو وہ ان دونوں کی حفاظت پر راضی ہوا ہے اور تنہا ایک ہی کا حفاظت کرنا اسے قطعی پسند نہیں ہے ورنہ وہ دولگوں کو کیوں زحمت دیتا اور چونکہ حفاظت کا امر ایسی چیز سے متعلق ہے جو قابل تقسیم ہے اس لیے مودع کا امر بالحفظ دونوں مودع میں سے ہر ایک کو نصف نصف شامل ہوگا اور ایک ہی کو پورا مال دیدینا مالک کے حکم اور اس کی مرضی اور منشأ کے خلاف ہوگا اور دینے والا ضامن ہوگا، کیوں کہ لینے والا مودع المودع ہے اور مودع المودع حضرت الامام کے یہاں ضامن نہیں ہوتا۔

ہاں غیر قابل تقسیم چیزوں میں امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں بھی ایک ہی شخص پورے مال کی حفاظت کر سکتا ہے کیوں کہ غیر قابل تقسیم ہونے کی وجہ سے اس کا بنوارہ محال ہے اور ہمہ وقت دونوں مودع کا اجتماع بھی ناممکن ہے اس لیے اس پوزیشن میں دونوں مودع باری متعین کر لیں اور اپنی اپنی باری میں ہر مودع پورے مال کی حفاظت کرے تاکہ وہ مال ضائع ہونے سے بچ جائے اور ایسا کرنے سے مالک بھی خوش ہوگا اور جب اس کا مقصد (مال کی حفاظت) حاصل ہوگا تو ظاہری بات ہے کہ وہ اس پر راضی بھی ہوگا کہ ایک ہی مودع پورے مال کی حفاظت کرے۔ لیکن یہ رضامندی بدرجہ مجبوری ہے اس لیے اس پر قابل تقسیم چیز کو قیاس کر کے وہاں بھی ایک ہی مودع کے لیے حفاظت کو جائز قرار دینا درست نہیں ہے۔

وَإِذَا قَالَ صَاحِبُ الْوَدِيعَةِ لَا تُسَلِّمَهَا إِلَيَّ زَوْجَتِكَ فَسَلِّمْ إِلَيْهَا لَا يَضْمَنُ، وَفِي الْجَامِعِ الصَّغِيرِ إِذَا نَهَاهُ أَنْ يَدْفَعَهَا إِلَى أَحَدٍ مِنْ عِيَالِهِ فَدَفَعَهَا إِلَى مَنْ لَا بُدَّ مِنْهُ لَا يَضْمَنُ كَمَا إِذَا كَانَتِ الْوَدِيعَةُ دَابَّةً فَنَهَاهُ عَنِ الدَّفْعِ إِلَى

غَلَامِهِ وَكَمَا إِذَا كَانَتْ شَيْئًا يَحْفَظُ عَلَى يَدِ النِّسَاءِ فَنَهَاةُ عَنِ الدَّفْعِ إِلَى امْرَأَتِهِ وَهُوَ مُحْمَلُ الْأَوَّلِ لَا يُمَكِّنُ إِقَامَةَ الْعَمَلِ مَعَ مَرَاعَاةِ هَذَا الشَّرْطِ وَإِنْ كَانَ مُفِيدٌ فَيُلْغُو، وَإِنْ كَانَ لَهُ مِنْهُ بُدٌّ ضَمِنَ لِأَنَّ الشَّرْطَ مُفِيدٌ فَإِنَّ مِنَ الْعِيَالِ مَنْ لَا يُؤْتَمَنُ عَلَى الْمَالِ وَقَدْ أُمِّكِنَ الْعَمَلُ بِهِ مَعَ مَرَاعَاةِ هَذَا الشَّرْطِ فَاعْتَبِرْ، وَإِنْ قَالَ أَحْفَظُهَا فِي هَذَا الْبَيْتِ فَحَفِظُهَا فِي بَيْتٍ آخَرَ مِنَ الدَّارِ لَمْ يَضْمَنْ، لِأَنَّ الشَّرْطَ غَيْرُ مُفِيدٍ فَإِنَّ الْبَيْتَيْنِ فِي دَارٍ وَاحِدَةٍ لَا يَتَفَاوَتَانِ فِي الْحَرْزِ، وَإِنْ حَفِظَهَا فِي دَارٍ أُخْرَى ضَمِنَ، لِأَنَّ الدَّارَيْنِ تَتَفَاوَتَانِ فِي الْحَرْزِ فَكَانَ مُقِيدًا فَيَصِحُّ التَّقْيِيدُ، وَلَوْ كَانَ التَّفَاوُتُ بَيْنَ الْبَيْتَيْنِ ظَاهِرًا بَأَنَّ كَانَتِ الدَّارُ الَّتِي فِيهَا الْبَيْتَانِ عَظِيمَةً، وَالْبَيْتُ الَّذِي نَهَاةُ عَنِ الْحِفْظِ فِيهِ عَوْرَةً ظَاهِرَةً صَحَّ الشَّرْطُ.

ترجمہ: اگر مودع نے مودع سے کہا کہ اپنی بیوی کو مال و دیعت مت دینا لیکن مودع نے اسے دیدیا تو ضامن نہیں ہوگا۔ جامع صغیر میں ہے کہ اگر مودع نے مودع کو اپنے عیال میں سے کسی کو مال و دیعت دینے سے منع کر دیا اور اس نے ایسے شخص کو دیدیا جسے دیئے بغیر اس کے لیے چارہ کار نہیں تھا تو بھی مودع ضامن نہیں ہوگا جیسے اگر و دیعت سواری ہو اور مودع مودع کو اپنے غلام کو دینے سے منع کر دیا یا جیسے و دیعت ایسی چیز ہو جو عورتوں کے پاس محفوظ کی جاتی ہو اور مودع نے مودع کو اس بات سے منع کر دیا کہ مودع وہ چیز اپنی بیوی کو دے اور پہلے مسئلے کا محمل یہی ہے اور اس شرط کی رعایت میں مودع کے حکم کی بجا آوری ممکن نہ ہو اگرچہ یہ شرط مفید ہو لیکن پھر بھی لغو ہوگی۔ ہاں اگر مودع کے لیے اس سے چارہ کار ممکن ہو تب وہ ممنوع عنہ کو مال و دیعت دینے سے ضامن ہوگا اس لیے کہ یہ شرط مفید ہے اس لیے کہ بعض ایسے بھی عیال ہوتے ہیں جن پر مال کے سلسلے میں اعتناء نہیں ہوتا اور اس شرط کی رعایت کے ساتھ مودع کے لیے اپنی ذمہ داری نبھانا ممکن بھی ہے لہذا یہ شرط معتبر ہوگی۔

اگر مودع نے کہا تم اس گھر میں مال و دیعت کی حفاظت کرو اور مودع اس گھر کے دوسرے کمرے میں اسے محفوظ رکھا تو ضامن نہیں ہوگا، کیوں کہ یہ شرط مفید نہیں ہے، اس لیے کہ ایک ہی گھر کے دو کمرے حفظ کے حوالے سے متفاوت نہیں ہوتے ہاں اگر مودع نے دوسرے گھر میں حفاظت کی تو ضامن ہوگا، اس لیے کہ حفاظت کے متعلق دو گھروں میں فرق ہوتا ہے، لہذا شرط مقید ہوگی اور تقیید صحیح ہوگی۔ اور اگر دو کمروں میں نمایاں فرق ہو بائیں طور کہ وہ گھر جس میں دو کمرے ہوں بڑا ہو اور وہ کمرے جس میں حفاظت کرنے سے منع کیا ہو اس میں کھلا ہو عیب ہو تو شرط صحیح ہوگی۔

اللغات:

﴿ودیعة﴾ امانت۔ ﴿تسلیم﴾ سپرد کرنا، حوالے کرنا۔ ﴿عیال﴾ اہل خانہ، خاندان۔ ﴿بد﴾ چارہ کار۔ ﴿ائتمن﴾ قابل تسلی سمجھنا، بھروسہ کرنا۔ ﴿یتفاوت﴾ فرق ہونا۔ ﴿حرز﴾ حفاظت۔

مال و دیت آگے کسی اور کو دینا:

مسئلہ یہ ہے کہ مودع نے مودع کو مال و دیت دیا اور یہ کہہ دیا کہ اسے اپنی بیوی کو مت دینا تو یہ دیکھا جائے گا کہ مودع اس مال کو اپنی بیوی کو دیئے بغیر بھی محفوظ رکھ سکتا ہے یا نہیں؟ اگر بیوی کو دیئے بغیر اس مال کی حفاظت ممکن نہ ہو تو بیوی کو دینے سے مودع ضامن نہیں ہوگا، اور اگر اسے دیئے بغیر بھی حفاظت ممکن نہ ہو تو بیوی کو دینے سے مودع ضامن ہوگا۔ یہی حکم ہر اس شخص کا ہے جسے دیئے بغیر حفاظت ممکن ہو یا نہ ہو یعنی اگر حفاظت ممکن نہ ہو تو مودع ضامن نہیں ہوگا اور اگر اسے دیئے بغیر حفاظت ہو سکتی ہو تو مودع ضامن ہوگا جیسے مودع نے سواری و دیت رکھ کر مودع سے کہا اسے اپنے غلام کو مت دینا حالاں کہ مودع اس کی دیکھ رکھ اور دانہ پانی میں دفع الی العبد کا محتاج ہے، اس لیے اس صورت میں شرط مفید ہونے کے باوجود لغو ہوگی اور اس کا کوئی اعتبار نہیں ہوگا۔

وإن قال أحفظها الخ مسئلہ یہ ہے کہ مودع نے مودع سے کہا کہ تم کرہ نمبر ۵ میں اس مال کو رکھ کر محفوظ کر دو لیکن مودع نے کرہ نمبر ۳ میں اسے رکھ دیا اور دونوں کرے ایک ہی حویلی اور ایک ہی گھر کے ہیں تو مودع پر ضمان نہیں ہوگا، کیوں کہ ایک ہی گھر کے دو کمروں میں ازراہ حفاظت فرق نہیں ہوتا اس لیے مودع مودع کے حکم کی مخالفت کرنے والا نہیں شمار ہوگا۔ فلا یضمن۔ صاحب کفایہ نے لکھا ہے کہ یہاں عدم ضمان کا مسئلہ مبنی بر استحسان ہے ورنہ قیاساً مودع ضامن ہوگا، اس لیے کہ ازراہ حفاظت دو کمروں میں بھی فرق ہوتا ہے اس طرح کہ ایک کرہ دوسرے کے گھر اور کرے سے متصل ہوتا ہے اور اس پر نقب زنی کا خدشہ نہیں رہتا جب کہ دوسرا کرہ گلی یا سڑک کے کنارے ہوتا ہے اور اس میں نقب زنی اور چوری کا امکان رہتا ہے اس لیے یہاں بھی مودع مودع کے حکم کی خلاف ورزی کرنے والا ہوگا فیضمن۔ ہاں اگر ظاہراً اور واقعتاً دونوں کمروں میں فرق ہو اور حفاظت کے حوالے سے ایک کرہ دوسرے سے زیادہ محفوظ ہو تو مخالفت کرنے کی وجہ سے مودع ضامن ہوگا اسی طرح مودع کے بتائے ہوئے دارے کے علاوہ دوسرے دار میں حفاظت کرنے سے بھی وہ ضامن ہوگا کیوں کہ جب دو کمروں میں فرق ہوتا ہے تو دو دار میں تو زمین آسمان کا فرق ہوگا۔

قَالَ وَمَنْ أَوْدَعَ رَجُلًا وَدِيعَةً فَأَوْدَعَهَا آخَرَ فَهَلَكَتْ فَلَهُ أَنْ يَضْمَنَ الْأَوَّلَ وَلَيْسَ لَهُ أَنْ يَضْمَنَ الْآخَرَ، وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُمَا اللَّهُ، وَقَالَا لَهُ أَنْ يَضْمَنَ آيَهُمَا شَاءَ، فَإِنْ ضَمَّنَ الْأَوَّلَ لَا يَرْجِعُ عَلَى الْآخِرِ وَإِنْ ضَمَّنَ الْآخَرَ رَجَعَ عَلَى الْأَوَّلِ، لَهُمَا أَنَّهُ قَبَضَ الْمَالَ مِنْ يَدِ ضَمِينٍ فَيَضْمَنُهُ كَمُودَعِ الْغَاصِبِ وَهَذَا لِأَنَّ الْمَالِكَ لَمْ يَرْضَ بِأَمَانَةِ غَيْرِهِ فَيَكُونُ الْأَوَّلُ مُتَعَدِّيًا بِالتَّسْلِيمِ وَالثَّانِي بِالْقَبْضِ فَيُخَيَّرُ بَيْنَهُمَا، غَيْرُ أَنَّهُ إِنْ ضَمَّنَ الْأَوَّلَ لَمْ يَرْجِعْ عَلَى الثَّانِي لِأَنَّهُ مَلَكُهُ بِالضَّمَانِ فَظَهَرَ أَنَّهُ أَوْدَعَ مِلْكَ نَفْسِهِ، وَإِنْ ضَمَّنَ الثَّانِي رَجَعَ عَلَى الْأَوَّلِ لِأَنَّهُ عَامِلٌ لَهُ فَيَرْجِعُ عَلَيْهِ بِمَا لِحَقَّةٍ مِنَ الْعَهْدَةِ، وَلَهُ أَنَّهُ قَبَضَ الْمَالَ مِنْ يَدِ أَمِينٍ لِأَنَّهُ بِالْذَّفْعِ لَا يَضْمَنُ مَالَهُ يُفَارِقُهُ لِحُضُورِ رَأْيِهِ فَلَا تَعْدَى مِنْهُمَا فَإِذَا فَارَقَهُ فَقَدْ تَرَكَ الْحِفْظَ الْمُتَزَمَ فَيَضْمَنُهُ بِذَلِكَ، وَأَمَّا الثَّانِي فَمُسْتَمِرٌّ عَلَى

الْحَالَةِ الْاُولَى وَلَمْ يُوجَدْ مِنْهُ صَنْعٌ فَلَا يَضُمُّهُ كَالرَّيْحِ إِذَا أَلْقَتْ فِي حَجَرِهِ ثَوْبٌ غَيْرُهُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے کسی کے پاس کوئی امانت ودیعت رکھی اور مودع نے دوسرے کے پاس اسے ودیعت رکھ دیا پھر وہ امانت ہلاک ہوگئی تو مودع صرف پہلے مودع کو ضامن بنا سکتا ہے اور دوسرے مودع سے اسے ضمان لینے کا حق نہیں ہے۔ یہ حکم حضرت امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں ہے حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم فرماتے ہیں کہ اُسے دونوں میں سے ہر ایک سے ضمان لینے کا حق ہے اگر وہ اول سے ضمان لے لیتا ہے تو اول دوسرے سے واپس نہیں لے گا اور اگر مودع نے دوسرے مودع سے ضمان لیا تو دوسرا مودع پہلے سے وہ رقم واپس لے گا۔ حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم کی دلیل یہ ہے کہ دوسرے مودع نے ایک ضامن کے پاس سے لے کر اس مال پر قبضہ کیا ہے لہذا یہ بھی ضامن ہوگا جیسے غاصب کا مودع۔ یہ حکم اس وجہ سے ہے کہ مالک مودع اول کے علاوہ کی امانت پر راضی نہیں ہے لہذا یہ بھی ضامن ہوگا جیسے غاصب کا مودع۔ یہ حکم اس وجہ سے ہے کہ مالک مودع اول کے علاوہ کی امانت پر راضی نہیں ہے لہذا پہلا دینے کی وجہ سے اور دوسرا قبضہ کرنے کی وجہ سے متعدی ہوگا اور مالک کو ان کے مابین اختیار ہوگا۔ علاوہ ازیں اگر مالک نے اول سے ضمان لے لیا تو اول دوسرے پر رجوع نہیں کرے گا، کیوں کہ ضمان دیدینے سے اول مودع مالی ودیعت کا مالک ہو چکا ہے اور یہ واضح ہو چکا ہے کہ اس نے اپنی ملکیت ودیعت رکھی ہے۔

اور اگر مالک نے دوسرے ضمان لے لیا تو دوسرا پہلے سے واپس لے گا، اس لیے کہ دوسرا مودع اول کے لیے عامل ہے لہذا اس پر لازم شدہ ضمان کو وہ اول سے واپس لے گا۔

حضرت امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کی دلیل یہ ہے کہ مودع ثانی نے امین کے قبضہ سے مال پر قبضہ کیا ہے اس لیے کہ اول محض دینے سے ضامن نہیں ہوگا جب تک کہ دے کر اس سے جدا نہ ہو جائے، کیوں کہ مفارقت سے پہلے اول کی رائے اس میں شامل رہتی ہے لہذا ان میں سے کسی کی طرف سے تعدی نہیں پائی گئی۔ ہاں جب مودع اول اس سے جدا ہو جائے گا تو وہ اپنے اوپر لازم شدہ حفاظت کو ترک کرنے والا ہوگا اور اس وجہ سے ضامن ہوگا۔ رہا دوسرا مستودع تو وہ پہلی حالت پر برقرار ہے اور اس کی طرف سے کوئی زیادتی نہیں پائی گئی ہے اس لیے وہ ضامن نہیں ہوگا جیسے اگر ہوا کسی کی گود میں دوسرے کا کپڑا اڑا کر ڈال دے تو جس کی گود میں کپڑا ڈالا گیا ہے وہ ضامن نہیں ہوگا۔

اللغات:

﴿ایداع﴾ امانت رکھوانا۔ ﴿ضمن﴾ ضامن بنانا، ذمہ دار ٹھہرانا۔ ﴿بخیور﴾ اختیار دیا جائے گا۔ ﴿لحق﴾ ملنا، پہنچنا۔ ﴿الملتزم﴾ التزام کرنے والا، ذمہ داری اٹھانے والا۔ ﴿مستمر﴾ جاری رہنے والا، مسلسل۔ ﴿صنع﴾ عمل دخل۔ ﴿الریح﴾ ہوا۔

دوسری جگہ ودیعت کی ہلاکت:

مسئلہ یہ ہے کہ زید نے بکر کے پاس کپڑے کا ایک تھان ودیعت رکھا اور بکر نے وہ تھان عمر کے پاس ودیعت رکھ دیا پھر عمر کے پاس وہ تھان ہلاک ہو گیا تو امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں مالک مودع اول یعنی بکر ہی سے ضمان لے سکتا ہے اور دوسرے مودع یعنی عمر سے ضمان نہیں لے سکتا اور حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم کے یہاں مودع اور مالک کو اختیار ہوگا چاہے تو بکر سے ضمان لے اور چاہے تو عمر

سے ضمان لے۔ البتہ اگر مالک مودع اول سے ضمان لے لیتا ہے تو یہ مودع دوسرے سے کچھ واپس لینے کا مستحق نہیں ہوگا اور اگر مالک دوسرے مودع سے ضمان لیتا ہے تو دوسرا ضمان کی رقم پہلے مودع سے واپس لے لے گا۔

حضرات صاحبین رحمہم اللہ کی دلیل یہ ہے کہ مالک کی مرضی کے بغیر مودع اول دوسرے کو ودیعت دے کر خود اس مال کا ضامن ہو چکا ہے اور دوسرا مودع اسے ضامن کے پاس سے لے رہا ہے، لہذا پہلا دینے کی وجہ سے ضامن ہوگا اور دوسرا لینے کی وجہ سے، کیوں کہ دونوں کی طرف سے تعدی پائی گئی ہے لہذا مالک کو دونوں سے ضمان لینے کا حق ہوگا ہاں اگر مالک پہلے مودع سے ضمان لیتا ہے تو پہلا مودع دوسرے سے کچھ مال واپس لینے کا مستحق نہیں ہے اس لیے کہ ضمان دینے کی وجہ سے پہلا مودع مال ودیعت کا مالک ہو چکا تھا اور دوسرا مودع اس کے حق میں امین اور عامل ہے اور امین پر ضمان نہیں ہوتا اسی لیے اگر مالک اس دوسرے مودع سے ضمان لیتا ہے تو دوسرا پہلے مودع سے ضمان کی رقم واپس لے لے گا، کیوں کہ وہ امین ہے اور امین پر ضمان نہیں ہوتا ہاں مالک کی سہولت کے لیے اسے عارضی اور وقتی طور پر ضامن بنایا جاتا ہے۔

ولہ انا الخ حضرت امام اعظم رحمہم اللہ کی دلیل یہ ہے کہ یہاں دوسرے مودع نے ضمین کے پاس سے مال نہیں لیا ہے، بلکہ امین سے لیا ہے، اس لیے کہ مودع اول ثانی کو دینے سے ضامن نہیں ہوگا بلکہ جب دے کر وہاں سے الگ ہو جائے گا تو ضامن ہوگا اور دوسرے مستودع پر اصلی ضمان کبھی نہیں ہوگا، کیوں کہ اس کی طرف سے کوئی کمی اور تعدی نہیں پائی گئی ہے جیسے کوئی آدمی بیٹھا ہوا تھا اور ہوانے کسی شخص کا کپڑا اڑا کر اس کی گود میں ڈال دیا تو محض اس کی گود میں کپڑا آنے سے وہ ضامن نہیں ہوگا، کیوں کہ اس کی طرف سے کوئی زیادتی نہیں پائی گئی ہے اسی طرح یہاں بھی مودع ثانی کی طرف سے کوئی زیادتی نہیں پائی گئی ہے۔ فلا یضمن۔

قَالَ وَمَنْ كَانَ فِي يَدِهِ أَلْفٌ فَادَّعَاهَا رَجُلَانِ كُلُّ وَاحِدٍ مِّنْهُمَا أَنَّهَا لَهُ أَوْ دَعَاهَا إِثْنَانِ وَأَبَى أَنْ يَحْلِفَ لَهُمَا فَلَا لُفَّ بَيْنَهُمَا وَعَلَيْهِ أَلْفٌ بَيْنَهُمَا، وَشَرَحَ ذَلِكَ أَنَّ دَعْوَى كُلِّ وَاحِدٍ صَحِيحَةٌ لِاحْتِمَالِهَا الصِّدْقَ فَيَسْتَحِقُّ الْحَلْفَ عَلَى الْمُنْكَرِ بِالْحَدِيثِ، وَيَحْلِفُ لِكُلِّ وَاحِدٍ عَلَى الْإِنْفِرَادِ لِتَغَايُرِ الْحَقِّينِ وَبِأَيِّهِمَا بَدَأَ الْقَاضِي جَزَا لَتُعَدَّرِ الْجَمْعُ بَيْنَهُمَا وَعَدَمُ الْأَوَّلِيَّةِ، وَلَوْ تَشَاخَا أَقْرَعَ بَيْنَهُمَا تَطْيِيبًا لِقَلْبِهَا وَنَفْيًا لِّتُهْمَةِ الْمَيْلِ، ثُمَّ إِنْ حَلَفَ لِأَحَدِهِمَا يَحْلِفُ لِلثَّانِي فَإِنْ حَلَفَ فَلَا شَيْءَ لَهُمَا لِعَدَمِ الْحُجَّةِ وَإِنْ نَكَلَ أَعْنَى لِلثَّانِي يَقْضَى لَهُ لَوْ جُودَ الْحُجَّةِ وَإِنْ نَكَلَ لِلأَوَّلِ يَحْلِفُ لِلثَّانِي وَلَا يَقْضَى بِالنُّكُولِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا أَقْرَعَ لِأَحَدِهِمَا لِأَنَّ الْإِقْرَارَ حُجَّةٌ مُّوجِبَةٌ بِنَفْسِهِ فَيَقْضَى بِهِ، أَمَّا النُّكُولُ إِنَّمَا يَصِيرُ حُجَّةً عِنْدَ الْقَضَاءِ فَجَزَا أَنْ يُؤَخَّرَهُ لِيَحْلِفَ لِلثَّانِي فَيَنْكَشِفُ وَجْهُ الْقَضَاءِ، وَلَوْ نَكَلَ لِلثَّانِي أَيْضًا يَقْضَى بَيْنَهُمَا نِصْفَيْنِ عَلَى مَا ذَكَرَ فِي الْكِتَابِ لِاسْتَوَائِهِمَا فِي الْحُجَّةِ كَمَا إِذَا أَقَامَا الْبَيِّنَةَ، وَيَغْرِمُ أَلْفًا أُخْرَى بَيْنَهُمَا، لِأَنَّهُ أَوْجَبَ الْحَقَّ لِكُلِّ وَاحِدٍ مِّنْهُمَا بِبَذْلِهِ أَوْ بِإِقْرَارِهِ وَذَلِكَ حُجَّةٌ فِي حَقِّهِ وَبِالصَّرْفِ إِلَيْهِمَا صَارَ قَاضِيًا نِصْفَ حَقِّ كُلِّ وَاحِدٍ مِّنْهُمَا بِنِصْفِ الْآخِرِ فَيَغْرِمُهُ، وَلَوْ

قَضَى الْقَاضِي لِلْأَوَّلِ حِينَ نَكَلَ ذَكَرَ الْإِمَامُ الْبُزْدَوِيُّ فِي شَرْحِ الْجَامِعِ الصَّغِيرِ أَنَّهُ يَحْلِفُ لِلثَّانِي فَإِذَا نَكَلَ يَقْضِي بَيْنَهُمَا، لِأَنَّ الْقَضَاءَ لِلْأَوَّلِ لَا يَبْطُلُ حَقُّ الثَّانِي لِأَنَّهُ يَقْدِمُهُ إِمَّا بِنَفْسِهِ أَوْ بِالْقُرْعَةِ، وَكُلُّ ذَلِكَ لَا يَبْطُلُ حَقُّ الثَّانِي وَذَكَرَ الْخَصَّافُ أَنَّهُ نَفَذَ قَضَاؤَهُ لِلْأَوَّلِ، وَوَضَعَ الْمَسْأَلَةَ فِي الْعَبْدِ وَإِنَّمَا نَفَذَ لِمُصَادَفَتِهِ مَحَلَّ الْجَبْتِ، لِأَنَّ مِنَ الْعُلَمَاءِ مَنْ قَالَ يَقْضِي لِلْأَوَّلِ وَلَا يَنْتَظِرُ لِكُونِهِ إِفْرَارًا ذَلَالَةً، ثُمَّ لَا يَحْلِفُ لِلثَّانِي مَا هَذَا الْعَبْدُ لِي، لِأَنَّ نَكْوَلَهُ لَا يَفِيدُ بَعْدَ مَا صَارَ لِلْأَوَّلِ. وَهَلْ يَحْلِفُهُ بِاللَّهِ مَالِ هَذَا عَلَيْكَ هَذَا الْعَبْدُ وَلَا قِيَمَتُهُ وَهُوَ كَذَا وَكَذَا وَلَا أَقَلَّ مِنْهُ؟ قَالَ يَنْبَغِي أَنْ يَحْلِفَهُ عِنْدَ مُحَمَّدٍ رَحِمَهُ اللَّهُ خِلَافًا لِأَبِي يُوسُفَ رَحِمَهُ اللَّهُ بِنَاءً عَلَى أَنَّ الْمُودَعَ إِذَا أَقْرَبَ بِالْوَدِيعَةِ وَدَفَعَ بِالْقَضَاءِ غَيْرَهُ يَضْمَنُهُ عِنْدَ مُحَمَّدٍ رَحِمَهُ اللَّهُ خِلَافًا لَهُ، وَهَذِهِ فَرِيعَةٌ تِلْكَ الْمَسْأَلَةِ وَقَدْ وَقَعَ فِيهِ بَعْضُ الْإِطْنَابِ وَاللَّهُ أَعْلَمُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی شخص کے پاس ایک ہزار درہم ہوں اور دو آدمیوں نے اس کا دعویٰ کیا ہر شخص یہ کہتا ہے کہ یہ درہم میرے ہیں اور میں نے فلاں کے پاس اسے ودیعت رکھا تھا اور قابض نے ان کے دعوے پر قسم کھانے سے انکار کر دیا تو یہ ایک ہزار دونوں مدعیوں میں مشترک ہوگا اور قابض پر دوسرے ایک ہزار درہم لازم ہوں گے۔ جو ان کے مابین مشترک ہوں گے۔ اس کی تشریح یہ ہے کہ ہر مدعی کا دعویٰ صحیح ہے، اس لیے کہ اس کے سچا ہونے کا احتمال ہے، لہذا ہر مدعی منکر سے بحکم حدیث قسم لینے کا مستحق ہوگا، اور چونکہ دونوں کا حق الگ الگ ہے اس لیے ہر شخص انفرادی طور پر قسم لینے کا حق دار ہوگا اور قاضی جس سے بھی قسم کی ابتداء کرے گا جائز ہوگا اس لیے کہ دونوں سے بیک وقت قسم لینا مستعد ہے اور اولویت بھی معدوم ہے۔ اور اگر دونوں پہلے قسم کھانے کے لیے منازعہ کریں تو ان میں قرعہ اندازی کی جائے گی تاکہ دونوں کو شرح صدر ہو جائے اور جانبداری کی تہمت ختم ہو جائے۔

پھر اگر ایک مدعی کے لیے قابض سے قسم لے لی گئی تو دوسرے کے لیے بھی لی جائے گی اور اگر وہ قسم کھا لیتا ہے تو ان کا حق ختم ہو جائے گا، کیوں کہ حجت معدوم ہے۔ اور اگر قابض نے دوسرے کے لیے قسم کھانے سے انکار کر دیا تو اس کے لیے مال کا فیصلہ کر دیا جائے گا اس لیے کہ (انکار کی شکل میں) دلیل موجود ہے، اور اگر قابض پہلے مدعی کے لیے قسم کھانے سے انکار کر دے تو دوسرے کے لیے اس سے قسم لی جائے گی اور انکار کی وجہ سے پہلے کے لیے (فوری طور پر) فیصلہ نہیں کیا جائے گا۔

برخلاف اس صورت کے جب قابض کسی ایک کے لیے اقرار کر دے، کیوں کہ اقرار ایسی حجت ہے جو بذات خود موجب حکم ہے لہذا ایک کے لیے اقرار کرنے پر فیصلہ کر دیا جائے گا۔ رہا انکار کرنا تو یہ بوقت قضاء حجت بنتا ہے تو قضاء کو مؤخر کرنا جائز ہے تاکہ دوسرے کے لیے قسم لی جاسکے اور نوعیت قضاء واضح ہو جائے۔ اور اگر قابض دوسرے کے لیے بھی قسم کھانے سے انکار کر دے تو دونوں کے لیے نصف نصف کا فیصلہ کر دیا جائے جیسا کہ متن میں مذکور ہے، اس لیے کہ اب دونوں دلیل میں مساوی ہیں جیسے اس صورت میں جب وہ دونوں بینہ پیش کر دیتے (تو بھی نصف نصف کا فیصلہ ہوتا) اور قابض مزید ایک ہزار کا ضامن ہوگا اور یہ بھی ان کے مابین نصف نصف ہوگا، اس لیے کہ قابض نے اپنے فعل (انکار) یا اپنے اقرار سے ان میں سے ہر ایک کے لیے حق ثابت کر دیا

ہے اور یہ ایجاب اس قابض کے حق میں حجت ہے اور جب وہ ایک ہزار دونوں مدعیوں میں تقسیم کر دے گا تو قابض ان میں سے ہر ایک کے نصف حق کو دوسرے کے نصف کے عوض ادا کرنے والا ہوگا اس لیے وہ مزید ایک ہزار کا ضمان ادا کرے گا۔

اور اگر اول کے لیے قابض کے قسم سے انکار کرتے ہی قاضی نے اس کے حق میں فیصلہ کر دیا تو اس سلسلے میں شرح جامع الصغیر میں امام بزدوی رحمہ اللہ نے لکھا ہے کہ دوسرے کے لیے بھی اس سے قسم لی جائے گی اور اگر وہ انکار کرتا ہے تو الف کے دونوں میں مشترک ہونے کا فیصلہ کیا جائے گا اس لیے کہ پہلے مدعی کے حق میں فیصلہ کرنے سے دوسرے کا حق باطل نہیں ہوتا اس لیے کہ قاضی نے اول کو دوسرے سے از خود یا بذریعہ قمرعہ اندازی مقدم کر دیا ہے اور ان میں سے کوئی بھی چیز دوسرے کے حق کو باطل نہیں کر سکتی۔ امام خصاف رحمہ اللہ نے یہ لکھا ہے کہ پہلے کے حق میں قاضی کا فیصلہ نافذ ہوگا اور انھوں نے الف کی جگہ عبد میں مسئلہ فرض کیا ہے اور نفاذ قضاء کی وجہ قضاء کا مکمل اجتہاد سے متصل ہونا ہے، اس لیے کہ بعض علماء نے کہا ہے کہ قاضی پہلے کے لیے فیصلہ کر دے اور دوسرے کا انتظار نہ کرے، اس لیے کہ انکار دلالت اقرار ہے۔ پھر قاضی دوسرے کے لیے اس طرح قسم نہیں لے گا کہ یہ غلام اس کا نہیں ہے اس لیے کہ جب وہ غلام اول کا ہو چکا ہے تو اب اس کا انکار (لثانی) مفید نہیں ہوگا۔ اور کیا قاضی اس سے اس طرح قسم لے گا بخدا اس دوسرے مدعی کا نہ تو مدعی علیہ یعنی حالف پر یہ غلام باقی ہے اور نہ ہی اس کی اتنی اتنی قیمت خواہ کم ہو یا زیادہ؟ اس سلسلے میں امام خصاف فرماتے ہیں کہ امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں قاضی کو منکر سے اس طرح کی قسم لینا چاہئے۔ برخلاف امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے۔ اور اس اختلاف کی بنیاد یہ ہے کہ مودع اگر کسی شخص کے لیے ودیعت کا اقرار کرے حالاں کہ قضائے قاضی سے مقررہ کے علاوہ کو وہ مال دے دیا جا چکا ہو تو امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں مودع (مقررہ کے لیے) ضامن ہوگا، امام ابو یوسف رحمہ اللہ کا اختلاف ہے اور تحلیف کا یہ مسئلہ اس مختلف فیہ مسئلہ کی فرع ہے اور اس میں کچھ طوالت بھی وارد ہے۔ واللہ اعلم۔

اللغات:

﴿یحلف﴾ قسم اٹھانا، حلف لینا۔ ﴿یستحق﴾ مستحق بننا، حقدار ہونا۔ ﴿المنکر﴾ انکار کرنے والا۔ ﴿التغایر﴾ اختلاف، جدائی۔ ﴿تشاح﴾ جھگڑا کرنا۔ ﴿اقرع﴾ قرعہ ڈالنا۔ ﴿تطیب﴾ خوش کرنا، دلجوئی کرنا۔ ﴿المیل﴾ طرفداری کرنا۔ ﴿یغرم﴾ تاوان لینا۔ ﴿نکل﴾ قسم سے انکار کرنا۔ ﴿نفذ﴾ جاری ہونا۔ ﴿مصادفہ﴾ باہم ملنا، واقع ہونا۔ ﴿فریعة﴾ فرع، شاخ نتیجہ۔ ﴿الاطناب﴾ تفصیل لحول۔

ایک ودیعت کے دو مدعی:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ زید کے پاس ایک ہزار روپے موجود ہیں اور بکر اور عمر دونوں یہ دعویٰ کر رہے ہیں کہ یہ روپے میرے ہیں اور میں نے زید کے پاس یہ رقم ودیعت رکھی ہے حالاں کہ زید ان کے دعوے کا منکر ہے تو حدیث پاک کے اس مضمون مقدس ”البینۃ علی المدعی والیمین علی من انکر“ (مدعی پر بینہ پیش کرنا اور منکر پر قسم کھانا لازم ہے) کے تحت اگر مدعی بینہ نہ پیش کر سکیں تو ظاہر ہے کہ منکر پر قسم کھانا لازم ہے اور چونکہ یہاں دو لوگ مدعی ہیں اور دونوں کا دعویٰ ایک دوسرے سے الگ اور جدا ہے، اس لیے منکر دونوں کے لیے قسم کھائے گا اور اگر وہ دونوں کے حق میں قسم کھانے سے انکار کرتا ہے تو دونوں کے حق میں پانچ پانچ سو کا فیصلہ ہوگا اور منکر پر ان کے لیے مزید پانچ پانچ سو اور واجب ہوں گے اور اگر ایک کے لیے وہ منکر یعنی قابض قسم کھا لیتا ہے اور دوسرے کے حق

میں انکار کر دیتا ہے تو دوسرے کا دعویٰ ثابت ہو جائے گا اور اسی کے لیے پوری رقم کا فیصلہ کیا جائے گا۔
ہاں اگر منکر اور قابض پہلے مدعی کے لیے انکار کرتا ہے تو محض اس اول کے حق میں انکار سے اس کے لیے فیصلہ نہیں کیا جائے گا، بلکہ دوسرے کے حق میں منکر کی قسم کا انتظار کیا جائے گا چنانچہ اگر وہ اس کے لیے بھی قسم کھانے سے انکار کر دیتا ہے تو دونوں کے لیے نصف نصف کا یعنی پانچ پانچ سو نقد کا اور پانچ پانچ سو ادھار کا فیصلہ کیا جائے گا۔ اور اگر قابض دوسرے کے لیے قسم کھا لیتا ہے تو پہلے کے حق میں پورے ایک ہزار کا فیصلہ کر دیا جائے گا۔

باقی بات ترجمہ سے واضح ہے۔ و ذکر الخصاف الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ امام خصاص نے اسی مسئلے کو غلام کے متعلق فرض کر کے یوں فرمایا ہے کہ ایک غلام کسی کے قبضے میں ہو اور دو لوگ اس کے مدعی ہوں، لیکن ان کے بینہ پیش نہ کر سکنے کی صورت میں جب منکر سے قسم لینے کا مرحلہ درپیش ہو، اور قابض منکر اور مدعی کے لیے قسم کھانے سے انکار کر دے تو قاضی اسی اول کے لیے پورے غلام کا فیصلہ کر دے اور دوسرے کے لیے منکر کی تحلیف کا انتظار نہ کرے، کیوں کہ نکول یعنی قسم سے انکار کرنا دلالت اقرار کرنا ہے اور اقرار کی صورت میں دوسرے کے لیے منکر کی تحلیف کا انتظار نہیں کیا جاتا، اس لیے صورت مسئلہ میں بھی بدون کسی تاخیر کے اول کے حق میں فیصلہ کر دیا جائے گا۔ اور اس کے بعد پھر دوسرے کے لیے اس طرح قسم نہیں لی جائے گی کہ یہ غلام اس دوسرے کا نہیں ہے، کیوں کہ اب اس انکار سے کوئی فائدہ نہیں ہے اس لیے کہ غلام تو اول مدعی کو پہلے ہی مل چکا ہے لہذا اب وہ دوسرے کو نہیں مل سکتا۔ اسی لیے امام خصاص کی رائے یہ ہے کہ اس طرح یہ کے معاملہ میں فیصلہ کرنے کا اچھا طریقہ یہ ہے کہ قاضی دوسرے کے متعلق منکر سے یوں قسم لے کہ دوسرے کا نہ تو یہ غلام مجھ پر باقی ہے اور نہ ہی اس کی قیمت یا اس کے متعلق کسی طرح کا کوئی حق باقی ہے تاکہ وہ ہر طرح کے ضمان سے بری ہو جائے اور اس پر قیمت بھی نہ واجب ہو۔ لیکن یہ حکم امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں ہے اور امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں منکر سے اس طرح قسم نہیں لی جائے گی، اور یہ اختلاف درحقیقت اس اختلاف پر مبنی ہے کہ قابض نے جب دوسرے مدعی کے لیے قسم کھانے سے انکار کر دیا تو گویا اس کے لیے اس غلام اقرار کر لیا حالانکہ قاضی نے وہ غلام اول کو دلوا دیا ہے تو امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں منکر یعنی قابض اس دوسرے کے لیے ودیعت کا اقرار کرنے والا ہوا اور انسان کا اقرار اس کی اپنی ذات کے حق میں معتبر ہے، لہذا وہ مقررہ کے لیے غلام کا یا اس کی قیمت کا ضامن ہوگا، اس لیے اس ضمان سے بچنے کے لیے امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں منکر سے مذکورہ قسم لی جائے گی، لیکن امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں اول کو غلام دینے کے بعد اب ثانی کے لیے منکر کا انکار اس کے حق میں نہ تو غلام کا اقرار ہوگا اور نہ ہی اس کی قیمت کا لہذا ان کے یہاں اس طرح کی قسم لینے کی چنداں ضرورت نہیں ہے۔ واللہ اعلم



کِتَابُ الْعَارِيَةِ

یہ کتاب احکام عاریت کے بیان میں ہے

عاریت کو ودیعت کے ساتھ بیان کرنے کی وجہ یہ ہے کہ یہ دونوں ودیعت اور عاریت امانت ہیں، لیکن چونکہ ودیعت میں امانت کا پہلو غالب رہتا ہے اس لیے اس کو عاریت سے پہلے بیان کیا گیا ہے۔

عاریۃ عار سے مشتق ہے جس کے معنی ہیں عار، شرم، کیونکہ عموماً قرض لینا باعث عار ہوتا ہے۔ بعض حضرات نے اسے تعاور بمعنی تناوب سے مشتق مانا ہے، کیوں کہ جب تک شئی مستعار مالک کے پاس ہوتی ہے اس وقت تک وہ اس سے نفع اندوز ہوتا ہے اور جب یہ چیز مستعیر لے لیتا ہے تو نفع کی باری اس کے حصے میں آجاتی ہے یعنی دونوں باری باری نفع حاصل کرتے ہیں۔ (بنایہ: ۹/۱۶۷)

قَالَ الْعَارِيَةُ جَائِزَةٌ، لِأَنَّهُ نَوْعٌ إِحْسَانٍ وَقَدْ اسْتَعَارَ النَّبِيُّ ① عَلَيْهِ السَّلَامُ دُرُوعًا مِنْ صَفْوَانَ، وَهِيَ تَمْلِكُ الْمَنَافِعَ بِغَيْرِ عَوَضٍ، وَكَانَ الْكَرْخِيُّ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ يَقُولُ هِيَ إِبَاحَةُ الْإِنْتِفَاعِ بِمِلْكِ الْغَيْرِ لِأَنَّهَا تَنْعَقِدُ بِلَفْظَةِ الْإِبَاحَةِ، وَلَا يَشْتَرَطُ فِيهِ صَرَبُ الْمُدَّةِ وَمَعَ الْجَهَالَةِ لَا يَصِحُّ التَّمْلِكُ وَكَذَلِكَ يَعْمَلُ فِيهِ النَّهْيُ وَلَا يَمْلِكُ الْإِجَارَةَ مِنْ غَيْرِهِ، وَنَحْنُ نَقُولُ إِنَّهُ يُنْبَىٰ عَنِ التَّمْلِكِ فَإِنَّ الْعَارِيَةَ مِنَ الْعَرِيَةِ وَهِيَ الْعَطِيَّةُ، وَلِهَذَا يَنْعَقِدُ بِلَفْظَةِ التَّمْلِكِ وَالْمَنَافِعُ قَابِلَةٌ لِلْمِلْكِ كَالْأَعْيَانِ، وَالتَّمْلِكُ نَوْعَانِ بَعَوَضٍ وَبِغَيْرِ عَوَضٍ، ثُمَّ الْأَعْيَانُ تَقْبَلُ النَّوْعَيْنِ فَكَذَا الْمَنَافِعُ، وَالْجَامِعُ بَيْنَهُمَا دَفْعُ الْحَاجَةِ، وَلَفْظَةُ الْإِبَاحَةِ اسْتُعِيرَتْ لِلتَّمْلِكِ كَمَا فِي الْإِجَارَةِ فَإِنَّهَا تَنْعَقِدُ بِلَفْظَةِ الْإِبَاحَةِ وَهِيَ تَمْلِكُ، وَالْجَهَالَةُ لَا تَنْفِضِي إِلَى الْمُنَازَعَةِ لِعَدَمِ الزُّرْمِ فَلَا تَكُونُ ضَائِرَةً، وَلَآنَ الْمِلْكُ إِنَّمَا يَنْبَغُ بِالْقَبْضِ وَهُوَ الْإِنْتِفَاعُ وَعِنْدَ ذَلِكَ لَا جَهَالَةَ، وَالنَّهْيُ مَنَعَ عَنِ التَّحْصِيلِ فَلَا يَتَحَصَّلُ

الْمَنَافِعُ عَلَىٰ مِلْكِهِ وَلَا يَمْلِكُ الْإِجَارَةَ لِدَفْعِ زِيَادَةِ الضَّرَرِ عَلَىٰ مَا نَذَرَهُ إِنْ شَاءَ اللَّهُ تَعَالَىٰ .

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ عاریت جائز ہے اس لیے کہ یہ ایک طرح کا احسان ہے اور حضرت نبی کریم ﷺ نے حضرت صفوان سے چند زر ہیں عاریت پر لی تھیں اور عاریت عوض کے بغیر منافع کی تملیک ہے، امام کرخی رحمہ اللہ فرماتے تھے کہ دوسرے کی ملکیت سے فائدہ اٹھانے کا نام عاریت ہے اس لیے کہ لفظ اباحت سے بھی عاریت منعقد ہو جاتی ہے اور اس میں مدت بیان کرنا شرط نہیں ہے حالاں کہ جہالت کے ساتھ تملیک صحیح نہیں ہوتی نیز اس میں نئی موثر ہوتی ہے مستعیر دوسرے کو اجارہ پر دینے کا مالک نہیں ہے، ہم کہتے ہیں کہ عاریت تملیک کی خبر دیتی ہے اس لیے کہ عاریت عریت سے مشتق ہے جس کے معنی ہیں عطیہ اسی لیے لفظ تملیک سے عاریت منعقد ہو جاتی ہے اور اعیان کی طرح منافع بھی ملکیت میں آنے کے قابل ہوتے ہیں۔

پھر تملیک کی دو قسمیں ہیں (۱) تملیک بالعوض (۲) تملیک بغیر العوض۔ پھر اعیان دونوں طرح کے تملیک کو قبول کرتے ہیں لہذا منافع بھی دونوں کو قبول کریں گے اور دونوں میں علت جامعہ دفع حاجت ہے، اور لفظ اباحت تملیک کے لیے مستعار لیا گیا ہے جیسے اجارہ میں ہے اس لیے اجارہ بھی لفظ اباحت سے منعقد ہو جاتا ہے حالاں کہ وہ تملیک ہے اور یہ جہالت مفتی الی المنازعة نہیں ہے۔ کیوں کہ یہ تملیک (عارضی ہوتی ہے) لازم نہیں ہوتی اس لیے جہالت مضر نہیں ہوگی۔ اور اس لیے بھی کہ ملکیت قبضہ کرنے یعنی نفع اٹھانے کے وقت ثابت ہوتی ہے اور اس وقت کوئی جہالت نہیں رہتی۔ اور اس میں ممانعت اس لیے مؤثر ہوتی ہے کہ وہ تحصیل منافع سے روکتی ہے، لہذا نبی کے بعد مستعیر اپنی ملکیت میں منافع نہیں حاصل کر سکتا اور وہ اجارہ پر اس لیے نہیں دے سکتا کیوں کہ ایسا کرنے سے مالک کو زیادہ ضرر ہوگا جیسا کہ آئندہ ہم ان شاء اللہ بیان کریں گے۔

اللغات:

﴿استعار﴾ عاریت پر لینا۔ ﴿درع﴾ جمع درع؛ زر ہیں۔ ﴿ضرب المدة﴾ وقت مقرر کرنا، طے کرنا۔ ﴿العطية﴾ عطا، تحفہ۔ ﴿الاعیان﴾ مادی اشیاء۔ ﴿نقصی﴾ باعث بننا، موجب ہونا۔ ﴿ضائرة﴾ نقصان دہ۔

تخریج:

① رواہ النسائی فی سننہ الکبریٰ رقم الحدیث (۵۷۸۰) والحاکم فی مستدرکہ، رقم الحدیث (۲۳۰۱)۔

عاریت کی حقیقت اور حکم:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ عاریت پر لینے دینے کا عمل شرعاً درست اور جائز ہے، کیوں کہ صاحب شریعت حضرت نبی اکرم ﷺ نے اسے کیا اور انجام دیا ہے چنانچہ ابوداؤد اور نسائی وغیرہ میں ہے: أن النبی ﷺ استعار من صفوان بن أمیة دروعاً یوم حنین فقال أغضب یا محمد ﷺ قال بل عاریة مضمونة۔ یعنی جب آپ ﷺ نے غزوہ حنین کے دن صفوان بن امیہ سے چند زرہیں بطور عاریت لیں تو انھوں نے عرض کیا اے اللہ کے نبی کیا آپ انھیں نجس واکراہ لے رہے ہیں اس پر آپ ﷺ نے فرمایا نہیں میں عاریت پر لے رہا ہوں اگر یہ ضائع ہو گئیں تو میں ان کا ضمان دوں گا۔ اس سے معلوم ہوا کہ عاریت جائز ہے اور شئی مستعار مستعیر پر مضمون ہوتی ہے۔

اب رہا یہ مسئلہ کہ عاریت تملیک المنافع ہے یا اباحت الانقاع ہے؟ تو ہمارے اور جمہور علماء کے یہاں عاریت تملیک المنافع بدون العوض ہے، لیکن امام کرنیؒ کے یہاں یہ اباحت الانقاع ہے اس کی پہلی دلیل یہ ہے کہ لفظ اباحت سے عاریت منعقد ہو جاتی ہے، دوسری دلیل یہ ہے کہ اس میں مدت کی تعیین اور وضاحت شرط نہیں ہے حالاں کہ اگر یہ تملیک ہوتی تو اس میں مدت کا بیان شرط ہوتا، کیوں کہ جہالت مدت کے ہوتے ہوئے تملیک صحیح نہیں ہوتی۔ تیسری دلیل یہ ہے کہ اس میں نہی اور ممانعت مؤثر ہوتی ہے جب کہ تملیک میں نہی مؤثر نہیں ہوتی، چوتھی دلیل یہ ہے کہ مستعیر شئی مستعار کو اجارہ پر نہیں دے سکتا جب کہ تملیک میں مالک اجارہ پر دینے کا مالک ہوتا ہے ان دلائل سے معلوم ہوا کہ عاریت اباحت ہے تملیک نہیں ہے۔

ونحن نقول الخ ہماری دلیل اور امام کرنیؒ کے دلائل کا جواب یہ ہے کہ عاریت عریت سے مشتق ہے اور عریت کے معنی ہیں عطیہ یعنی کسی کو کچھ دے کر مالک بنانا اسی لیے اگر کوئی کسی سے کہے مَلَّکْتُکَ منافع هذه الدرّاجۃ میں نے تمہیں اس سائیکل کے منافع کا مالک بنا دیا تو لفظ تملیک کے استعمال کے باوجود یہ اعارہ ہوگا اور لفظ تملیک سے منعقد ہو جائے گا۔ پھر آپ یہ یاد رکھیں کہ تملیک کی دو قسمیں ہیں (۱) تملیک بالعوض جیسے بیع و شراء ہے (۲) تملیک بدون العوض جیسے ہبہ اور صدقہ وغیرہ اور اعیان میں دونوں طرح کی تملیک درست اور جائز ہے لہذا منافع میں بھی دونوں طرح کی تملیک جائز ہوگی چنانچہ تملیک بالعوض کی مثال اجارہ ہے اور تملیک بدون العوض کی مثال اعارہ اور عاریت ہے اور لوگوں کو جس طرح تملیک اعیان کی ضرورت ہے اسی طرح تملیک منافع کی بھی ضرورت ہے، بلکہ اس گرائی کے عالم میں تملیک منافع کی ضرورت کچھ زیادہ ہی ہے اس لیے دو دو چار کی طرح یہ عاریت تملیک بن کر درست اور جائز ہوگی۔

ولفظ الإباحۃ الخ یہاں سے امام کرنیؒ کے دلائل کا جواب ہے (۱) پہلی دلیل کا جواب یہ ہے کہ لفظ اباحت سے عاریت کے منعقد ہو جانے سے یہ لازم نہیں آتا کہ عاریت اباحت ہے، کیوں کہ لفظ اباحت تملیک کے لیے مستعار لے لیا گیا ہے جیسے اجارہ کے لیے بھی یہ لفظ مستعار لے لیا گیا ہے اور لفظ اباحت سے اجارہ منعقد ہو جاتا ہے حالاں کہ اجارہ کو آپ بھی تملیک المنافع کہتے ہیں اباحت نہیں کہتے۔ (۲) دوسری دلیل کا جواب یہ ہے کہ عاریت والی تملیک میں جو جہالت ہوتی وہ مفضی الی النزاع نہیں ہوتی ہے جہاں تملیک ابدی ہوتی ہے، دوسری بات یہ ہے کہ یہاں جہالت ہے ہی نہیں، اس لیے کہ یہاں ملکیت قبضہ کے وقت ثابت ہوتی ہے اور قبضہ سے مستعیر نفع اٹھانے لگتا ہے اور نفع اٹھاتے وقت کوئی جہالت نہیں ہوتی (۳) تیسری دلیل کا جواب یہ ہے کہ اس میں نہی کے مؤثر ہونے کی وجہ یہ ہے کہ اس نہی کے بعد مستعیر کو شئی مستعار سے نفع اٹھانے کا حق نہیں ہوتا اور چونکہ یہ تملیک عارضی ہوتی ہے اس لیے مالک کو ہمہ وقت یہ اختیار رہتا ہے کہ جب چاہے مستعیر کو نفع حاصل کرنے سے منع کر دے (۴) چوتھی دلیل کا جواب یہ ہے کہ اگر ہم مستعیر کو شئی مستعار اجارہ پر دینے کی اجازت دیدیں تو اس سے مالک یعنی معیر کا بڑا نقصان ہوگا اور وہ ہمیشہ ہمیش کے لیے اپنی دی ہوئی چیز سے ہاتھ دھو بیٹھے گا، کیوں کہ اجارہ لازم ہوتا ہے اور اس میں جو کرایہ ملے گا وہ بھی مستعیر کو ملے گا اور یہ چیز عاریت اور استعارہ کو بند کر دے گی۔ اس لیے مستعیر کو اس کی اجازت نہیں دی جائے گی۔ اس سلسلے میں آئندہ سیر حاصل گفتگو کی جائے گی۔ (ان شاء اللہ)

قَالَ وَتَصَحُّ بِقَوْلِهِ أَعْرُتُكَ، لِأَنَّهُ صَرِيحٌ فِيهِ وَأَطْعَمْتُكَ هَذِهِ الْأَرْضَ، لِأَنَّهُ مُسْتَعْمَلٌ فِيهِ وَمَنْحُتُكَ هَذَا الثَّوْبَ وَحَمَلْتُكَ عَلَى هَذِهِ الدَّائِبَةِ إِذَا لَمْ يَرُدِّ بِهِ إِلَيْهِ، لِأَنَّهَا لِتَمْلِكُكَ الْعَيْنِ وَعِنْدَ عَدَمِ إِرَادَتِهِ إِلَيْهِ يَحْمِلُ عَلَى تَمْلِكِكَ الْمَنَافِعِ تَجَوُّزًا، قَالَ وَأَخَذْتُكَ هَذَا الْعَبْدَ، لِأَنَّهُ إِذْنٌ لَهُ فِي اسْتِخْدَامِهِ، وَدَارِي لَكَ سُكْنِي، لِأَنَّ مَعْنَاهُ سُكْنَاهَا لَكَ وَدَارِي لَكَ عُمْرِي سُكْنِي لِأَنَّهُ جَعَلَ سُكْنَاهَا لَهُ مُدَّةَ عُمْرِهِ وَجَعَلَ قَوْلَهُ سُكْنِي تَفْسِيرًا لِقَوْلِهِ لَكَ لِأَنَّهُ يَحْتَمِلُ تَمْلِكِكَ الْمَنَافِعِ فَحَمِلَ عَلَيْهِ بِدَلَالَةِ إِخْرِهِ، قَالَ وَلِلْمُعِيرِ أَنْ يَرْجِعَ فِي الْعَارِيَةِ مَتَى شَاءَ لِقَوْلِهِ ۱ (الْمِنْحَةُ مَرْدُودَةٌ وَالْعَارِيَةُ مَوَادَّةٌ))، وَلِأَنَّ الْمَنَافِعَ تَمْلِكُ شَيْئًا فَشَيْئًا عَلَى حَسَبِ حَدُودِهَا فَالتَّمْلِكُ فِيمَا لَمْ يُوَجَدْ لَمْ يَتَّصِلْ بِهِ الْقَبْضُ فَصَحَّ الرُّجُوعُ عَنْهُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ معیر کے اعرتک (میں نے تجھے یہ چیز عاریت پر دی) کہنے سے عاریت صحیح ہو جائے گی، اس لیے کہ یہ لفظ اس میں صریح ہے اور اطعمتک هذه الأرض میں نے یہ زمین تجھے کھانے کے لیے دیدی کہنے سے بھی عاریت صحیح ہوگی، کیوں کہ یہ لفظ اس میں مستعمل ہے میں نے تجھے یہ کپڑا منحہ دیا میں نے تجھے اس سواری پر سوار کیا (کہنے سے بھی عاریت صحیح ہوگی) بشرطیکہ حملتک الخ سے معیر بہہ مراد نہ لے، اس لیے کہ یہ لفظ تملیک عین کے لیے ہے اور بہہ مراد نہ لینے کی صورت میں مجازاً اسے تملیک منافع پر محمول کیا جائے گا۔ فرماتے ہیں کہ احدثتک الخ میں نے یہ غلام تیری خدمت کے لیے دیدیا کہنے سے بھی عاریت صحیح ہوگی، کیوں کہ یہ غلام سے خدمت لینے کی اجازت ہے۔ میرا گھر تمہارے لیے سکئی ہے کہنے سے بھی عاریت صحیح ہوگی اس لیے کہ اس کا مطلب ہے میں نے اپنا گھر تمہیں رہائش کے لیے دیدیا۔ داری لك عمری سُکنی کہنے سے بھی عاریت صحیح ہوگی، اس لیے کہ اس کا مطلب ہے میں نے تمہاری زندگی تک کے لیے اپنا گھر رہنے کے لیے تمہیں دیدیا اور معیر کے قول سُکنی کو لک کی تفسیر قرار دیدیا جائے گا، کیوں کہ اس میں تملیک منافع کا احتمال ہے لہذا آخری کلمہ (سکئی) کی دلالت سے اسے تملیک منافع پر محمول کر دیا جائے گا۔

فرماتے ہیں کہ معیر کو اختیار ہے کہ جب چاہے عاریت سے رجوع کر لے، اس لیے کہ آپ ﷺ کا ارشاد گرامی ہے جو چیز بطور منحہ دی جائے وہ بھی واپس کی جاتی ہے اور جو چیز عاریت پر دی جائے وہ بھی واپس کی جاتی ہے۔ اور اس لیے کہ منافع تھوڑا تھوڑا کر کے ملکیت میں آتے ہیں لہذا غیر موجود منافع میں تملیک قبضہ سے متصل نہیں ہوتی اس لیے اس سے رجوع کرنا صحیح ہے۔

اللغات:

﴿اعروت﴾ میں نے تمہیں عاریت پر دیا۔ ﴿منسخ﴾ ہدیہ کرنا، بہہ کرنا، عطیہ کرنا۔ ﴿مردودة﴾ ناقابل اعتبار۔ ﴿شئاً فشیئاً﴾ تھوڑا تھوڑا کر کے، مرحلہ وار۔ ﴿عمری﴾ عمر بھر کے لیے دینا۔ ﴿سکنی﴾ بطور رہائش فراہم کرنا۔

عاریت کے الفاظ کیسے ہوں؟

ترجمے سے عبارت کا مطلب واضح ہے اور عبارت میں ان الفاظ کا بیان ہے جن سے عاریت منعقد ہو جاتی ہے اور خود صاحب

کتاب نے ان کی علت بھی بیان کر دی ہے لہذا وہ الفاظ محتاج تشریح نہیں ہیں، البتہ عبارت کے آخری حصے میں جو مضمون بیان کیا گیا ہے کہ معیر جب چاہے مستعیر سے عاریت واپس لے سکتا ہے اس کی تشریح یہ ہے کہ عاریت خواہ مطلق ہو یا موقت بہر صورت ہمہ وقت معیر کو واپسی کا حق ہے، اس لیے کہ آپ ﷺ کا یہ فرمان گرامی مطلق ہے الْمِنْحَةُ مَرْدُودَةٌ وَالْعَارِيَةُ مَوْدَاةٌ مَخْرُجَةُ عَارِيَتِ كِيَاكِي خَاصٌ قِسْمٌ هِي جَسَ كِيَا صَوْرَتِ يِي هِي كِيَا كُوِي مَخْصُ كِيَا كُوَا بِنِي بَكْرِي يَا كَا كُوِي دَوْدَه كَالْنِي اُور پِينِي كِيَا لِيِي دِيِي اُور وَه مَخْصُ دَوْدَه پِينِي كِيَا بَعْد وَه بَكْرِي اُور كَا كُوِي مَالِك كُوَا وَاپْس كَر دِي اُور عَارِيَةِ عَام هِي لِيَعْنِي هِر طَرَح كِيَا حِيْز عَارِيَتِ پَر دِيَا اِس مِي شَامِل هِي اُور دُونُوں حِيْزِيں اَصْل مَالِك كُوَا وَاپْس كِيَا جَاتِي هِيں، اَلْبَتِه عَارِيَتِ كِيَا وَاپْسِي وَاجِب هُوْتِي هِي اُور عَارِيَتِ مَضْمُون بِي هُوْتِي هِي جَب كِيَا كَثَر لُوك بِصَوْرَتِ هَلَاكَتِ مَخْرُجَةِ كَا ضَمَان نِي هِي لِيِي۔ عَارِيَتِ كِيَا وَاپْس هُونِي كِيَا دُوسَرِي دِيْل يِي هِي كِيَا مَنَافِع كِيَا بَار كِيَا نِي هِي حَاصِل هُو جَاتِي بَلَكِه تَهْوُزَا تَهْوُزَا حَاصِل هُوْتِي هِيں اُور جَس قَدْر مَنَافِع حَاصِل هُوں كِيَا اُور قَدْر مُسْتَعِير اِن پَر قَابُض هُو كَا اُور غِيْر حَاصِل شَدِه مَنَافِع پَر اِس كَا قَبْضِه بِي هِي نِي هِي هُو كَا، اِس لِيِي عَارِيَتِ كَا وَاپْس لِيْنَا آسَان هُو كَا اُور كُوِي جَهْلُزَا نِي هِي هُو كَا۔

قَالَ وَالْعَارِيَةُ أَمَانَةٌ إِنْ هَلَكَتْ مِنْ غَيْرِ تَعْدٍ لَمْ يَضْمَنْ، وَقَالَ الشَّافِعِيُّ رَحِمَهُ اللَّهُ عَلَيْهِ يَضْمَنْ، لِأَنَّهُ قَبْضُ مَالٍ غَيْرِهِ
لِنَفْسِهِ لَا عَنْ اسْتِحْقَاقٍ فَيَضْمَنُهُ، وَالْإِذْنُ ثَبَتَ ضَرُورَةُ الْإِنْتِفَاعِ فَلَا يَظْهَرُ فِيمَا وَرَاءَهُ وَلِهَذَا كَانَ وَاجِبَ
الرَّدِّ وَصَارَ كَالْمَقْبُوضِ عَلَى سَوِّ الشِّرَاءِ، وَلَنَا أَنَّ اللَّفْظَ لَا يُبْنَى عَنِ التِّزَامِ الضَّمَانِ، لِأَنَّهُ لِتَمْلِيكِ الْمَنَافِعِ
بِغَيْرِ عَوَضٍ أَوْ لِإِبَاحَتِهَا، وَالْقَبْضُ لَمْ يَقَعْ تَعْدِيًّا لِكُونِهِ مَادُونًا فِيهِ، وَالْإِذْنُ وَإِنْ ثَبَتَ لِأَجْلِ الْإِنْتِفَاعِ فَهُوَ
مَاقْبُضُهُ إِلَّا لِلْإِنْتِفَاعِ فَلَمْ يَقَعْ تَعْدِيًّا، وَإِنَّمَا وَجَبَ الرَّدُّ مَوْنَةً كَنَفَقَةِ الْمُسْتَعَارِ فَإِنَّهَا عَلَى الْمُسْتَعِيرِ لَا لِنَقْصِ
الْقَبْضِ، وَالْمَقْبُوضُ عَلَى سَوِّ الشِّرَاءِ مَضْمُونٌ بِالْعَقْدِ، لِأَنَّ الْأَخْذَ فِي الْعَقْدِ لَهُ حُكْمُ الْعَقْدِ عَلَى مَا عُرِفَ
فِي مَوْضِعِهِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ عاریت پر لی ہوئی چیز امانت ہوتی ہے اگر تعدی کے بغیر ہلاک ہو جائے تو مستعیر ضامن نہیں ہوتا، امام شافعی رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ وہ ضامن ہوگا کیوں کہ مستعیر بدون استحقاق اپنے لیے دوسرے کے مال پر قبضہ کرتا ہے اس لیے وہ ضامن ہوگا۔ اور مالک کی اجازت نفع اٹھانے کی ضرورت کے تحت ثابت ہوتی ہے لہذا ماورائے ضرورت میں اجازت ظاہر نہیں ہوگی، اسی لیے مال عاریت کی واپسی ضروری ہوتی ہے اور یہ سوم ثراء کے طور پر کسی چیز پر قبضہ کرنے کی طرح ہو گیا۔ ہماری دلیل یہ ہے کہ لفظ عاریت التزام ضمان کی خبر نہیں دیتا، کیوں کہ یہ بدون عوض منافع کی تملیک یا اس کی اباحت کے لیے موضوع ہے اور قبضہ کرنے میں تعدی نہیں ہوتی کیوں کہ قبضہ تو مالک کی اجازت سے ہوتا ہے اور مالک کی طرف سے اجازت اگرچہ نفع حاصل کرنے کے لیے ہے لیکن مستعیر بھی تو صرف نفع حاصل کرنے کے لیے ہی مستعار پر قبضہ کرتا ہے، اس لیے اس کے قبضہ میں تعدی نہیں ہوگی۔ اور مستعیر پر واپس کرنا اس لیے واجب ہے کہ اس میں خرچہ ہوتا ہے جیسے عاریت پر لی ہوئی چیز کا نفقہ اسی مستعیر پر واجب ہوتا ہے اور یہ واپسی قبضہ

ختم کرنے کے لیے نہیں واجب ہے اور بیعت خرید جس چیز پر قبضہ ہوتا ہے وہ چیز عقد کی وجہ سے مضمون ہوتی ہے، کیوں کہ عقد شروع کرنے کو عقد کا حکم حاصل ہے جیسا کہ معلوم ہو چکا ہے۔

اللغات:

﴿تعد﴾ فعل ناقص باب تفاعل یعنی تجاوز کرنا، کوتاہی اور غفلت برتنا۔ ﴿الانتفاع﴾ فائدہ اٹھانا۔ ﴿مؤنة﴾ مشقت، بوجھ، تکلیف۔ ﴿المستعار﴾ عاریت پر لیا ہوا غلام وغیرہ۔ ﴿نقص﴾ توڑنا، ختم کرنا۔ ﴿الأخذ فی﴾ شروع کرنا، ابتداء کرنا۔

عاریت کی ہلاکت اور امام شافعی رحمہ اللہ کا اختلاف:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ مستعیر کے پاس عاریت کی چیز امانت ہوتی ہے اور اگر اس کی طرف سے زیادتی اور سرکشی کے بغیر وہ چیز ہلاک ہو جائے تو ہمارے یہاں مستعیر پر اس کا ضمان نہیں ہوگا۔ لیکن امام شافعی رحمہ اللہ کے یہاں مستعیر ضامن ہوگا۔ ہاں اگر مستعیر کی طرف سے تعدی پائی جائے تو بالاتفاق وہ ضامن ہوگا۔ مختلف فیہ مسئلے میں امام شافعی رحمہ اللہ کی دلیل یہ ہے کہ مستعیر جس مال پر قبضہ کرتا ہے وہ دوسرے کا مال ہوتا ہے اور بغیر کسی استحقاق کے مستعیر اسے لیتا ہے لہذا مستعیر پر اس کی حفاظت ضروری ہے اور اگر وہ چیز ہلاک ہوتی ہے تو مستعیر اس کا ضامن ہوگا خواہ اس کی طرف سے تعدی ہو یا نہ ہو۔ رہا مسئلہ مالک کی اجازت دینے کا تو یہ اجازت نفع اٹھانے کی ضرورت کے تحت ثابت ہوتی ہے اور ضرورت اپنے ضابطے الضرورة بقدرہا کے مطابق صرف انتفاع کے وقت اپنا اثر دکھائے گی اور اس کے علاوہ میں اس کا اثر نہیں ہوگا، اسی لیے مال عین اگر موجود ہو تو مستعیر پر اس کی واپسی ضروری ہوتی ہے، لہذا بصورت ہلاکت اس کی قیمت بطور ضمان واجب ہوگی۔ یا جیسے مقبوض علی سوم الشراء اگر قابض کے پاس سے ہلاک ہو جائے تو قابض پر اس کا ضمان ہوتا ہے اسی طرح صورت مسئلہ میں بھی مستعیر پر شئی مستعار کا ضمان ہوگا۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ لفظ عاریت سے ضمان کا وجوب سمجھ میں نہیں آتا، کیوں کہ یہ لفظ التزم ضمان کی خبر نہیں دیتا اس لیے کہ عاریت یا تو منافع کی تملیک یا اس کی اباحت بدون عوض کے موضوع ہے اور بدون عوض یا اباحت وغیرہ کی صورت میں ضمان نہیں ہوتا اور مستعیر چونکہ مالک کی اجازت سے اس پر قبضہ کرتا ہے اس لیے اس کے قبضہ میں تعدی نہیں ہوگی خواہ مالک نے انتفاع کے لیے قبضہ دیا ہو اور انتفاع کی وضاحت کی ہو یا نہ کی ہو اس لیے کہ قابض یعنی مستعیر تو صرف انتفاع ہی کے لیے اس پر قبضہ کرتا ہے، لہذا امام شافعی رحمہ اللہ کا یہ کہنا کہ انتفاع کے وقت کے علاوہ میں اجازت ثابت نہیں ہوگی ہمیں تسلیم نہیں ہے۔

وانما وجب الرد الخ یہ بھی امام شافعی رحمہ اللہ کی دلیل کا جواب ہے کہ شئی مستعار کی واپسی واجب ہونے سے اس کا مضمون ہونا لازم نہیں آتا، کیوں کہ وہ اس لیے واجب الرد ہوتی ہے کہ اس پر مستعیر ہی کا قبضہ ہوتا ہے اور مستعیر ہی اس کے منافع وصول کرتا ہے اور واپسی میں کبھی صرف اور خرچہ آتا ہے اس لیے یہ خرچہ بھی مستعیر پر واجب ہوگا جیسے اگر مستعار غلام ہو یا دا بہ ہو تو اس کا نفقہ بھی مستعیر پر واجب ہوگا اس لیے یہ وجوب معیر اور مالک کی سہولت کے لیے ہے قبضہ ختم کرنے کے لیے نہیں ہے۔

والمقبوض الخ فرماتے ہیں کہ امام شافعی رحمہ اللہ کا مقبوض علی سوم الشراء کے مضمون ہونے پر بھی قیاس کر کے عاریت کے قبضہ کو مضمون قرار دینا درست نہیں ہے، کیوں کہ مقبوض علی سوم الشراء میں بجہت شراء اور بیعت شراء قبضہ ہوتا ہے اور اسی قبضہ کو عقد کا حکم

حاصل ہوتا ہے اور عقد کی صورت میں اگر بیع مشتری کے پاس ہلاک ہو جائے اور مشتری نے اس کا ثمن نہ دیا ہو تو وہ ضامن ہوتا ہے، لہذا قابض علی سوم الشراء بھی ضامن ہوگا اس کے برخلاف عاریت پر لی ہوئی چیز امانت کے درجے میں ہوتی ہے اور امانت اگر امین کی طرف سے تعدی کے بغیر ہلاک ہو جائے تو امین پر اس کا ضمان نہیں ہوتا، لہذا امانت اور شراء کو ایک ہی صف میں کھڑا کرنا اور ایک کو دوسرے پر قیاس کرنا درست نہیں ہے۔

قَالَ وَلَيْسَ لِلْمُسْتَعِيرِ أَنْ يُوَاجِرَ مَا اسْتَعَارَهُ فَإِنْ أَجَرَهُ فَقَطَبَ ضَمْنٍ، لِأَنَّ الْإِعَارَةَ دُونَ الْإِجَارَةِ، وَالشَّيْءُ لَا يَتَصَمَّنُ مَا هُوَ فَوْقَهُ، وَلَئِنْ لَوْ صَحَّحْنَا لَا يَصِحُّ إِلَّا لَازِمًا، لِأَنَّهُ حِينَئِذٍ يَكُونُ بِتَسْلِيْطٍ مِنَ الْمُعِيرِ وَفِي وَقُوعِهِ لَازِمًا زِيَادَةً ضَرَرٍ بِالْمُعِيرِ لِسَدِّ بَابِ الْإِسْتِرْدَادِ إِلَى انْقِضَاءِ مُدَّةِ الْإِجَارَةِ فَأَبْطَلْنَاهُ فَإِنْ أَجَرَهُ ضَمِنَهُ حِينَ سَلَّمَهُ، لِأَنَّهُ إِذَا لَمْ يَتَنَاوَلْهُ الْعَارِيَةُ كَانَ غَضَبًا، وَإِنْ شَاءَ الْمُعِيرُ ضَمَّنَ الْمُسْتَاجِرُ، لِأَنَّهُ قَبَضَهُ بِغَيْرِ إِذْنِ الْمَالِكِ لِنَفْسِهِ، ثُمَّ إِنْ ضَمَّنَ الْمُسْتَعِيرُ لَا يَرْجِعُ عَلَى الْمُسْتَاجِرِ لِأَنَّهُ ظَهَرَ أَنَّهُ أَجَرَهُ مِلْكًا نَفْسِهِ، وَإِنْ ضَمَّنَ الْمُسْتَاجِرُ يَرْجِعُ عَلَى الْمُوَجِرِ إِذَا لَمْ يَعْلَمْ أَنَّهُ كَانَ عَارِيَةً فِي يَدِهِ دَفْعًا لِضَرَرِ الْغُرُورِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا عَلِمَ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ مستعیر کو یہ حق نہیں ہے کہ عاریت پر لی ہوئی چیز کو کرایہ پر دیدے اور اگر اس نے کرایہ پر دے دیا اور وہ چیز ہلاک ہوگئی تو مستعیر ضامن ہوگا اس لیے کہ اعارة اجارہ سے کم درجے کا کام ہے اور کوئی بھی چیز اپنے سے اونچی چیز کو متضمن نہیں ہوتی۔ اور اس لیے کہ اگر ہم مستعیر کے اجارے کو درست قرار دیدیں تو وہ لازم ہو کر صحیح ہوگا، کیوں کہ اس صورت میں یہ معیر کی طرف سے بذریعہ تسلیط اور تقدیر ہوگا حالاں کہ اس کے لازم ہو کر واقع ہونے میں معیر کا زیادہ ضرر ہے۔ کیوں کہ اس صورت میں مدت اجارہ ختم ہونے تک واپسی کا راستہ مسدود ہو جائے گا اسی لیے ہم نے اسے باطل کر دیا ہے۔ اور اگر مستعیر شئی مستعار کو عاریت پر دیتا ہے تو اسے متاجر کے حوالے کرتے ہی مستعیر ضامن ہو جائے گا، اس لیے کہ جب عاریت اجارہ کو شامل نہیں ہے تو مستعیر کا یہ فعل غضب ہوگا۔ اب اگر معیر چاہے تو متاجر کو ضامن بنا لے کیوں کہ متاجر نے مالک کی اجازت کے بغیر اس پر قبضہ کیا ہے، پھر اگر معیر مستعیر کو ضامن بنا کر اس سے ضمان لے لیتا ہے تو ضمان کی رقم وہ متاجر سے واپس نہیں لے سکتا، اس لیے کہ ضمان دینے سے یہ واضح ہو گیا کہ مستعیر نے اپنی ذاتی ملکیت اجارہ پر دی ہے۔ اور اگر معیر متاجر سے ضمان لے لیتا ہے تو متاجر موجر (مستعیر) سے ضمان کی رقم واپس لے گا تا کہ دھوکہ دہی کا ضرر دور کر سکے، لیکن یہ حکم اس صورت میں ہے جب متاجر کو یہ نہ معلوم ہو کہ اجارہ پر لی ہوئی چیز مستعیر اور موجر کے پاس عاریت تھی۔ برخلاف اس صورت کے جب متاجر کو یہ معلوم ہو (تو وہ ضمان کی رقم مستعیر سے واپس نہیں لے سکتا)۔

اللغات:

﴿المستعير﴾ عاریت پر لینے والا، طلب کرنے والا۔ ﴿یواجر﴾ اجارہ پہ دینا۔ ﴿عطب﴾ جانور کا ہلاک ہونا۔ ﴿صحح﴾

تصحیح کرنا، درست قرار دینا۔ ﴿تسلیط﴾ مسلط کرنا، قبضہ دینا۔ ﴿الدستر داد﴾ واپس لینا، واپس مانگنا۔ ﴿یتناول﴾ شامل ہونا۔ ﴿الغرور﴾ دھوکہ، فریب۔

عاریت کو اجارے پہ دینا:

صورت مسئلہ آسان ہے اور مستعیر کا شئی مستعار کو اجارے پر دینا مودع کا مال و ودیعت کو مودع کے حکم کے بغیر کسی دوسرے و ودیعت دینے کی طرح ہے اور ضمان واجب ہونے اور معیر کے ضمان لینے کی یہاں بھی وہی دو صورتیں جو ہدایہ ص: ۲۷۷ پر مذکور ہیں بس صرف غور سے دیکھنے کی ضرورت ہے۔

قَالَ وَلَهُ أَنْ يُعِيرَهُ إِذَا كَانَ لَا يَخْتَلِفُ بِاخْتِلَافِ الْمُسْتَعْمِلِ، وَقَالَ الشَّافِعِيُّ رَحِمَهُ اللَّهُ عَلَيْهِ لَيْسَ لَهُ أَنْ يُعِيرَهُ لِأَنَّهُ إِبَاحَةُ الْمَنَافِعِ عَلَى مَا بَيَّنَّاهُ مِنْ قَبْلُ، وَالْمُبَاحُ لَهُ لَا يَمْلِكُ الْإِبَاحَةَ وَهَذَا لِأَنَّ الْمَنَافِعَ غَيْرَ قَابِلَةٍ لِلْمِلْكِ لِكَوْنِهَا مَعْدُومَةٌ وَإِنَّمَا جَعَلْنَاهَا مَوْجُودَةً فِي الْإِجَارَةِ لِلضَّرُورَةِ وَقَدْ انْدَفَعَتْ بِالْإِبَاحَةِ هَهُنَا، وَنَحْنُ نَقُولُ هُوَ تَمْلِكُ الْمَنَافِعَ عَلَى مَا ذَكَرْنَا فَيَمْلِكُ الْإِعَارَةَ كَالْمَوْصِي لَهُ بِالْخِدْمَةِ، وَالْمَنَافِعُ قَابِلَةٌ لِلْمِلْكِ فِي الْإِجَارَةِ فَتُجْعَلُ كَذَلِكَ فِي الْإِجَارَةِ دَفْعًا لِلْحَاجَةِ، وَإِنَّمَا لَا يَجُوزُ فِيمَا يَخْتَلِفُ بِاخْتِلَافِ الْمُسْتَعْمِلِ دَفْعًا لِمَزِيدِ الضَّرَرِ عَنِ الْمُعِيرِ، لِأَنَّهُ رَضِيَ بِاسْتِعْمَالِهِ لَا بِاسْتِعْمَالِ غَيْرِهِ، قَالَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ وَهَذَا إِذَا صَدَرَتْ الْإِعَارَةُ مُطْلَقَةً وَهِيَ عَلَى أَرْبَعَةِ أَوْجُهٍ، أَحَدُهَا أَنْ تَكُونَ مُطْلَقَةً فِي الْوَقْتِ وَالْإِنْتِفَاعِ فَلِلْمُسْتَعِيرِ فِيهِ أَنْ يَنْتَفِعَ بِهِ أَى نَوْعٍ شَاءَ فِي أَى وَقْتٍ شَاءَ عَمَلًا بِالْإِطْلَاقِ، وَالثَّانِي أَنْ تَكُونَ مُقَيَّدَةً فِيهِمَا فَلَيْسَ لَهُ أَنْ يُجَاوِزَ فِيهِ مَا سَمَّاهُ عَمَلًا بِالتَّقْيِيدِ إِلَّا إِذَا كَانَ خِلَافًا إِلَى مِثْلِ ذَلِكَ أَوْ خَيْرٍ مِنْهُ، وَالْحِنْطَةُ مِثْلُ الْحِنْطَةِ، وَالْقَالِثُ أَنْ تَكُونَ مُقَيَّدَةً فِي حَقِّ الْوَقْتِ مُطْلَقَةً فِي حَقِّ الْإِنْتِفَاعِ، وَالرَّابِعُ عَكْسُهُ لَيْسَ لَهُ أَنْ يَتَعَدَّى مَا سَمَّاهُ، فَلَوْ اسْتَعَارَ ذَابَّةً وَلَمْ يُسَمِّ شَيْئًا لَهُ أَنْ يَحْمِلَ وَيُعِيرَ غَيْرَهُ لِلْحَمْلِ، لِأَنَّ الْحَمْلَ لَا يَتَفَاوَتُ، وَلَهُ أَنْ يَرْكَبَ وَيُرْكَبَ غَيْرُهُ وَإِنْ كَانَ الرُّكُوبُ مُخْتَلِفًا لِأَنَّهُ لَمَّا أُطْلِقَ فِيهِ فَلَهُ أَنْ يُعَيِّنَ حَتَّى لَوْ رَكَبَ بِنَفْسِهِ لَيْسَ لَهُ أَنْ يَرْكَبَ غَيْرَهُ، لِأَنَّهُ تَعَيَّنَ رُكُوبُهُ وَلَوْ أَرْكَبَ غَيْرَهُ لَيْسَ لَهُ أَنْ يَرْكَبَهُ حَتَّى لَوْ فَعَلَهُ ضَمِنَ لِأَنَّهُ تَعَيَّنَ الْبَارُكَابُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ مستعیر کو شئی مستعار عاریت پر دینے کا حق ہے بشرطیکہ استعمال کرنے والے کے استعمال سے وہ چیز بدل نہ جائے۔ امام شافعی رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ اسے عاریت پر دینے کا حق نہیں ہے، اس لیے کہ یہ منافع کی اباحت ہے جیسا کہ ہم اس سے پہلے بیان کر چکے ہیں اور جس کے لیے کوئی چیز مباح کی جاتی ہے وہ دوسرے کے لیے اباحت کا مالک نہیں ہوتا۔ یہ حکم اس وجہ سے ہے

کہ منافع ملکیت کے قابل نہیں ہوتے، کیوں کہ وہ معدوم ہوتے ہیں۔ اور بر بنائے ضرورت اجارہ کے حق میں ہم نے انھیں موجود مانا ہے اور یہاں مباح کرنے سے یہ ضرورت پوری ہو چکی ہے۔ ہم کہتے ہیں کہ عاریت منافع کی تسلیک ہے جیسا کہ ہم بیان کر چکے ہیں، لہذا مستعیر اجارہ کا مالک ہوگا جیسے موصیٰ لہ بالخدمت کو یہ حق ہے کہ وہ اپنے خادم کو دوسرے کی خدمت کے لیے دیدے۔ اور منافع اجارہ میں ملکیت کے قابل ہیں لہذا دفع حاجت کے پیش نظر اجارہ میں بھی منافع مملوک ہونے کے قابل بنائیں جائیں گے۔ ہاں وہ چیز جو مستعمل کے استعمال سے بدل جاتی ہو اسے اجارہ پر دینا جائز نہیں ہے تاکہ معیر سے مزید ضرور دور کیا جاسکے۔ کیوں کہ معیر مستعیر اول کے استعمال سے راضی ہوا ہے اور دوسرے کے استعمال سے راضی نہیں ہوا ہے۔

صاحب ہدایہ رحمہ اللہ فرماتے کہ یہ حکم (عاریت پر دینا) اس صورت میں ہے جب عاریت مطلق ہو اور وہ چار قسموں پر ہے پہلی قسم یہ ہے کہ اجارہ وقت اور انتفاع دونوں کی قید سے مطلق ہو اور اس قسم میں مستعیر کو یہ حق ہے کہ وہ جب جس وقت اور جس طرح چاہے اس سے انتفاع کرے تاکہ اطلاق پر عمل ہو۔ دوسری قسم یہ ہے کہ عاریت وقت اور انتفاع کی قید سے مقید ہو اور اس صورت میں معیر کی متعین کردہ حد سے مستعیر کو تجاوز کرنے کا حق نہیں ہے تاکہ تقیید پر عمل ہو جائے الا یہ کہ وہ مخالفت معیر کی متعین کردہ چیز کے ہم مثل ہو یا اس سے بہتر ہو تو اس کی اجازت ہوگی۔ اور ایک گیہوں دوسرے گیہوں کا ہم مثل ہوتا ہے۔

تیسری قسم یہ ہے کہ عاریت وقت کے حق میں مقید ہو اور انتفاع کے حق میں مطلق ہو۔ چوتھی قسم یہ ہے کہ وقت کے حق میں مطلق ہو اور انتفاع میں مقید ہو۔ ان دونوں صورتوں میں مستعیر کے لیے معیر کے بیان کردہ وقت اور انتفاع سے تجاوز کرنے کا حق نہیں ہے۔ اگر کسی نے کوئی سواری استعارہ پر لی اور کچھ متعین نہیں کیا تو مستعیر کو یہ حق ہے کہ اس پر خود بھی سامان لادے اور دوسرے کو لادنے کے لیے عاریت پر دیدے، اس لیے کہ حمل یعنی لادنا متفاوت نہیں ہوتا اسے یہ بھی حق ہے کہ خود سوار ہو اور دوسرے کو سوار کرائے اگرچہ رکوب الگ الگ ہوتا ہے اس لیے کہ جب مالک نے انتفاع (رکوب) کو مطلق کر رکھا ہے تو مستعیر کو یہ حق ہے کہ وہ اسے متعین کر دے حتیٰ کہ اگر وہ خود سوار ہو گیا تو دوسرے کو سوار ہونے کا حق نہیں ہے اور اگر دوسرے کو سوار کر دیا تو اسے خود سوار ہونے کا حق نہیں ہے اور اگر وہ ایسا کرتا ہے تو ضامن ہوگا، اس لیے کہ ارکاب متعین ہو چکا ہے۔

اللغات:

﴿معدومة﴾ غیر موجود، لاشی۔ ﴿اندفع﴾ پورا ہونا، ختم ہونا۔ ﴿مزید الضرر﴾ اضافی نقصان۔ ﴿الاعارة﴾ عاریت پہ دینا۔ ﴿الحنطة﴾ گندم۔ ﴿یتعدی﴾ تجاوز کرنا۔ ﴿یسم﴾ قسم سے فعل مجہول، نفی بلم، نام رکھنا۔ ﴿الارکاب﴾ سوار کرنا۔

عاریت کو آگے عاریت پہ دینا:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر شئی مستعار ایسی چیز ہو جو استعمال کرنے سے بدلتی اور مختلف نہ ہوتی ہو تو ہمارے یہاں مستعیر وہ چیز دوسرے کو عاریت پر دے سکتا ہے، لیکن امام شافعی رحمہ اللہ کے یہاں معیر دوسرے کو عاریت پر نہیں دے سکتا، اس لیے کہ ان کے یہاں عاریت تمسک اباحت ہے اور مباح کو یہ حق نہیں ہے کہ وہ شئی مباح دوسرے کو مباح کر دے۔ اس حکم کی دلیل یہ ہے کہ منافع معدوم ہوتے ہیں اور ملکیت میں آنے کے قابل نہیں ہوتے البتہ اجارہ میں بر بنائے ضرورت منافع کو موجود مان لیا جاتا ہے اور مستعیر کے لیے مباح کرنے سے یہ ضرورت پوری ہو جاتی ہے لہذا مستعیر کے مستعیر کے حق میں نہ یہ ضرورت ہوگی اور نہ ہی اباحت ثابت ہوگی۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ عقد اعارہ میں منافع کی تسلیم ہوتی ہے اور جب مستعیر ہر اعتبار سے منافع کا مالک ہو جاتا ہے تو وہ اعارہ کا بھی مالک ہوگا جیسے اگر کسی نے کسی کے لیے اپنے غلام کی خدمت کی وصیت کی تو موصیٰ لہ بالخدمت اس غلام کو دوسرے کی خدمت کے لیے دے سکتا ہے، لہذا مستعیر بھی دوسرے کو اعارہ پر دیا سکتا ہے۔

اور امام شافعی رحمہ اللہ کا یہ کہنا کہ منافع ملکیت کے قابل نہیں ہیں ہمیں تسلیم نہیں ہے اس لیے کہ جب ضرورت کے تحت اعارہ میں منافع قابل مملوک ہیں تو اعارہ میں بھی اسی ضرورت کے تحت وہ قابل ملک ہوں گے۔ یہ حکم اس صورت میں جب اعارہ مطلق ہو اور کسی طرح کی قید نہ ہو۔ اسی لیے فقہائے کرام نے عقلی طور پر اعارہ کی چار قسمیں بیان کی ہیں (۱) وہ اعارہ جو وقت اور انتفاع کی قید سے مطلق ہو اس میں مستعیر ہر اعتبار سے نفع اٹھانے میں آزاد ہوتا ہے (۲) دوسری قسم وہ اعارہ ہے جس میں وقت یعنی ایام وغیرہ کی قید ہو اور انتفاع کی جہت بھی متعین ہو یعنی سواری دی ہو تو اس پر بار برداری کا وزن وغیرہ بیان کر دیا ہو۔ اس قسم میں مستعیر معیر کے بیان کردہ وقت اور جہت کی مخالفت نہیں کر سکتا ہاں اگر مخالفت متعین کردہ چیز کے ہم مثل ہو مثلاً معیر نے کہا ہو کہ تم مستعار لی ہوئی سواری پر اپنا گندم لا دے سکتے ہو اور اس نے دوسرے کا گندم لا دے سکتے ہو اور اس نے دوسرے کا گندم لا دے سکتا ہے لہذا گندم لا دے کے لیے کہا تھا اور اس نے اس سے بہتر کر دیا یعنی جو لا دیا تو یہ مخالفت درست ہے، کیوں کہ گندم گندم کے ہم مثل ہے اور جو گندم سے کم وزن ہوتا ہے اس لیے بہتر ہے۔ (۳) تیسری قسم یہ ہے کہ اعارہ میں وقت کی قید ہو اور انتفاع مطلق ہو (۴) چوتھی قسم اس کے برعکس ہے یعنی انتفاع مقید ہو اور وقت کی قید نہ ہو تو ان دونوں صورتوں میں مستعیر معیر کے حکم کی خلاف ورزی نہیں کر سکتا۔

فلو اشعار دابة الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ زید نے ایک سواری عاریت پر لی لیکن وقت اور انتفاع کے متعلق کوئی قید نہیں لگائی تو مستعیر کو کئی اختیار ہوگا چاہے تو خود اس پر کوئی چیز لا دے یا اگر چاہے تو لا دے کے لیے دوسرے کو عاریت پر دیدائے، کیوں کہ عموماً حمل متفاوت نہیں ہوتا اس طرح مستعیر کے لیے خود اس پر سوار ہونے اور دوسرے کو سوار کرنے کا حق ہے ہاں جب وہ خود سوار ہو جائے یا سوار کر دے تو اس کے لیے دوسرے فعل کا حق نہیں ہے اور اگر وہ ایسا کرتا ہے تو ضامن ہوگا۔

قَالَ وَعَارِيَةُ الدَّرَاهِمِ وَالْذَّنَابِيرِ وَالْمَكِيلِ وَالْمَوْزُونِ وَالْمَعْدُودِ قَرْضٌ، لِأَنَّ الْإِعَارَةَ تَمْلِكُ الْمَنَافِعَ وَلَا يُمَكِّنُ الْإِنْتِفَاعُ بِهَا إِلَّا بِاسْتِهَاكِ عَيْنِهَا فَاقْتَضَى تَمْلِكُ الْعَيْنُ ضَرُورَةً وَذَلِكَ بِالْهَبَةِ أَوْ الْقَرْضِ، وَالْقَرْضُ أَذْنَاهُمَا فَيُسَبِّتُ، أَوْ لِأَنَّ مِنْ قَضِيَّةِ الْإِعَارَةِ الْإِنْتِفَاعُ وَرَدُّ الْعَيْنِ فَأَقِيمَ رَدُّ الْمِثْلِ مَقَامَهُ، قَالُوا هَذَا إِذَا أُطْلِقَ الْإِعَارَةُ، أَمَّا إِذَا عَيَّنَّ الْجِهَةَ بَأَنْ اسْتَعَارَ الدَّرَاهِمَ لِيُعِيرَ بِهَا مِيزَانًا أَوْ يُزَيِّنَ بِهَا دُكَّانًا لَمْ تَكُنْ قَرْضًا وَلَا يَكُونُ لَهُ إِلَّا الْمَنْفَعَةُ الْمُسَمَّاةُ فَصَارَ كَمَا إِذَا اسْتَعَارَ ابْنَةً يَتَجَمَّلُ بِهَا أَوْ سَيْفًا مُحَلًى يَتَقَلَّدُهَا.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ دراہم و ذنابیر اور مکیلی، موزونی اور معدودی چیزوں کو عاریت پر دینا بھی قرض ہے، اس لیے کہ اعارہ منافع کی تسلیم ہے اور منافع کے عین کو استعمال کیے بغیر ان نے نفع حاصل کرنا ممکن نہیں ہے لہذا یہ تسلیم ضرور نا تسلیم عین کی متقاضی ہوئی اور عین کی تسلیم بہرے سے ہوگی یا قرض سے اور قرض ان میں ادنیٰ ہے، اس لیے وہ ثابت ہو جائے گا۔ یا یہ حکم اس وجہ سے ہے کہ

اعارہ کا تقاضہ شئی مستعار سے نفع حاصل کر کے اسے معیر کو واپس دیدینا ہے لہذا مثل کی واپسی کو رد عین کے قائم مقام کر دیا گیا۔ حضرات مبشارؒ فرماتے ہیں کہ یہ اس صورت میں ہے جب اعارہ مطلق ہو اور اگر جہت اعارہ متعین ہو بایں طود کہ اس شرط پر اعارہ لیا تا کہ وہ اپنے ترازو کا وزن صحیح رکھے گا یا ان مستعار دراہم سے اپنی دکان کو سجائے گا تو یہ قرض نہیں ہوگا اور مستعیر کے لیے متعین کردہ منفعت ہی ثابت ہوگی اور یہ ایسا ہوگا جیسے کچھ برتن لے کر ان سے زیب و زینت حاصل کرے یا پھل لگی تلوار لے کر اسے لٹکائے رہے۔

اللغات:

﴿المکیل﴾ مایہ جانے والی اشیاء۔ ﴿المودون﴾ وزنی چیز۔ ﴿المحدود﴾ عددی اشیاء۔ ﴿الاستهلاك﴾ ہلاک کرنا۔ ﴿ادناهما﴾ دونوں میں سے کم درجے کی چیز۔ ﴿قضیة﴾ تقاضا، معاملہ، مقصود۔ ﴿یزین﴾ زیب و زینت کرنا۔ ﴿آنیة﴾ برتن۔ ﴿یتحمل﴾ آرائش حاصل کرنا۔ ﴿محتلی﴾ نقش و نگار والی چیز۔

دراہم و دنانیر (کرنسی) کی عاریت:

مسئلہ یہ ہے کہ جس طرح غیر نقدی اور سامان وغیرہ کو عاریت پر دینا قرض کہلاتا ہے اسی طرح نقدی یعنی دراہم و دنانیر اور منکلیں و موزونی چیزوں کو عاریت پر دینا بھی قرض ہے، کیوں کہ اعارہ تملیک منافع کا نام ہے اور منافع سے اسی وقت فائدہ حاصل کیا جاسکتا ہے جب ان کے عین کو استعمال کیا جاسکے لہذا ضرورتاً یہاں عین کی بھی تملیک مانی جائے گی اور تملیک عین کی یہاں دو ہی صورتیں ہیں یا تو عین کی تملیک کو ہبہ مانا جائے یا اسے قرض مانا جائے اور ہبہ ماننے میں اصل مالک کا نقصان ہے، لہذا اسے قرض مانا جائے گا اور قرض میں ایک چیز استعمال کر کے اس کا مثل واپس کیا جاتا ہے لہذا اس صورت کو قرض قرار دیا جائے گا۔

یہ حکم اس صورت میں ہے جب عاریت مطلق ہو اور اگر عاریت مقید ہو یعنی معیر یا مستعیر میں سے کوئی ایک جہت انتفاع کو مقید کر دے، مثلاً اس شرط پر لین دین ہوا ہو کہ اس سے مستعیر اپنا ترازو درست کر لے یا اپنی دکان سجالے تو یہ قرض نہیں ہوگا اور مستعیر متعین کردہ جہت میں نفع اٹھا کر بعینہ وہ چیز اصل مالک کو واپس کر دے اس کی مثال ایسی ہے جیسے مستعیر معیر سے خوش نما اور عمدہ قسم کے برتن لے کر انھیں اپنی دکان یا اپنے مکان میں رکھے پھر واپس کر دے یا عمدہ قسم کی پھل دار تلوار لے کر لٹکائے پھر تارے پھر کچھ دنوں بعد واپس کر دے، چونکہ اس صورت میں بقائے عین کے ساتھ شئی مستعار سے انتفاع ممکن ہے اس لیے یہ قرض نہیں ہوگا۔

قَالَ وَإِذَا اسْتَعَارَ أَرْضًا لِيَبْنِيَ فِيهَا أَوْ لِيُغْرِسَ جَازَ وَلِلْمُعِيرِ أَنْ يَرْجِعَ فِيهَا وَيُكَلِّفَهُ قَلْعَ الْبِنَاءِ وَالْغَرْسِ، أَمَّا الرُّجُوعُ فَلَمَّا بَيَّنَّا، وَأَمَّا الْجَوَارِ فَإِلَانْهَا مَنَفَعَةٌ مَعْلُومَةٌ تَمْلِكُ بِالْإِجَارَةِ فَكَهَذَا بِالْإِعَارَةِ، وَإِذَا صَحَّ الرُّجُوعُ بَقِيَ الْمُسْتَعِيرُ شَاغِلًا أَرْضَ الْمُعِيرِ فَيُكَلِّفُ تَفْرِيعَهَا، ثُمَّ إِنْ لَمْ يَكُنْ وَقْتُ الْعَارِيَةِ فَلَا ضَمَانَ عَلَيْهِ، لِأَنَّ الْمُسْتَعِيرَ مُعْتَرٍ غَيْرُ مَغْرُورٍ حَيْثُ اعْتَمَدَ إِطْلَاقَ الْعَقْدِ مِنْ غَيْرِ أَنْ يَسْبِقَ مِنْهُ الْوَعْدُ وَإِنْ كَانَ وَقْتُ الْعَارِيَةِ وَرَجَعَ قَبْلَ الْوَقْتِ صَحَّ رُجُوعُهُ لَمَّا ذَكَرْنَا، وَلَكِنَّهُ يُكْرَهُ لَمَّا فِيهِ مِنْ خَلْفِ الْوَعْدِ، وَضَمِنَ الْمُعِيرُ مَا نَقَصَ الْبِنَاءُ وَالْغَرْسُ

بِالْقَلْعِ، لِأَنَّهُ مَعْرُورٌ مِنْ جِهَتِهِ حَيْثُ وَقَّتْ لَهُ فَالظَّاهِرُ هُوَ الْوَفَاءُ بِالْعَهْدِ فَيَرْجِعُ عَلَيْهِ دَفْعًا لِلضَّرَرِ عَنْ نَفْسِهِ، كَذَا ذَكَرَهُ الْقُدُورِيُّ فِي الْمُخْتَصَرِ، وَذَكَرَ الْحَاكِمُ الشَّهِيدُ أَنَّهُ يَضْمَنُ رَبُّ الْأَرْضِ لِلْمُسْتَعِيرِ قِيمَةَ غَرْسِهِ وَبَنَانِهِ وَيَكُونَانِ لَهُ إِلَّا أَنْ يَشَاءَ الْمُسْتَعِيرُ أَنْ يَرْفَعَهُمَا وَلَا يَضْمَنُهُ فَيَمْتَهُمَا فَيَكُونُ لَهُ ذَلِكَ، لِأَنَّهُ مِلْكُهُ، قَالُوا إِذَا كَانَ فِي الْقَلْعِ ضَرَرٌ بِالْأَرْضِ فَالْخِيَارُ إِلَى رَبِّ الْأَرْضِ لِأَنَّهُ صَاحِبُ الْأَصْلِ، وَالْمُسْتَعِيرُ صَاحِبُ تَبَعٍ وَالتَّرْجِيحُ بِالْأَصْلِ، وَلَوْ اسْتَعَارَ لِيَزْرَعَهَا لَمْ يُوْخَذْ مِنْهُ حَتَّى يَحْصُدَ الزَّرْعَ وَقَّتْ أَوْلَمَ يُوْقَّتْ، لِأَنَّ لَهُ نِهَآيَةً مَعْلُومَةً، وَفِي التَّرْكِ بِالْأَجْرِ مُرَاعَاةُ الْحَقِّينِ، بِخِلَافِ الْغُرْسِ لِأَنَّهُ لَيْسَ لَهُ نِهَآيَةً مَعْلُومَةً فَيَقْلَعُ دَفْعًا لِلضَّرَرِ عَنِ الْمَالِكِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی شخص نے کوئی زمین عاریت پر لی تاکہ اس میں عمارت بنوائے یا پودا لگائے تو یہ اعارہ جائز ہے اور معیر کو وہ زمین واپس لینے کا حق ہے اور واپس لینے کی صورت میں معیر مستعیر کو عمارت اور درخت نکالنے کا مکلف بنائے۔ رہا حق رجوع تو اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں اور اس اعارہ کا جواز اس وجہ سے ہے کہ یہ منفعت منفعت معلومہ ہے اور اعارہ سے ملکیت میں آجاتی ہے لہذا اعارہ سے بھی ملکیت میں آجائے گی اور جب رجوع صحیح ہے تو مستعیر معیر کی زمین کو مشغول کرنے والا ہوگا، لہذا اسے خالی کرنے کا مکلف بنایا جائے گا۔ پھر اگر معیر نے عاریت کو موقت نہ کیا ہو تو اس پر ضمان نہیں ہوگا اس لیے کہ مستعیر نے خود ہی دھوکہ کھایا ہے اور اسے معیر کی طرف سے دھوکہ نہیں دیا گیا ہے، اس لیے کہ اس نے معیر کی طرف سے کسی وعدے کے بغیر عقد کے مطلق ہونے پر اعتماد کر لیا ہے۔ اور اگر معیر نے عاریت کو موقت کر دیا اور قبل از وقت وہ رجوع کر لے تو بھی رجوع صحیح ہوگا، اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں۔ تاہم ایسا کرنا مکروہ ہے کیونکہ اس میں وہ عدہ خلافی ہے۔

اور عمارت اور درخت توڑنے سے جو نقصان ہوگا معیر اس کا ضامن ہوگا، کیوں کہ مستعیر کو معیر کی طرف سے دھوکہ دیا گیا ہے اس لیے کہ اس نے وقت متعین کر دیا تھا لہذا بہ ظاہر اسے وعدہ پورا کرنا چاہئے تھا اس لیے مستعیر اپنی ذات سے ضرر دور کرنے کے لیے معیر سے ضمان واپس لے گا۔ امام قدوریؒ نے اپنی مختصر میں یہ مسئلہ اسی طرح بیان کیا ہے۔ حاکم شہیدؒ نے اس سلسلے میں یہ لکھا ہے کہ زمین کا مالک مستعیر کے لیے اس کے پودے اور اس کی عمارت کی قیمت کا ضامن ہوگا اور یہ دونوں چیزیں اسی کی ہو جائیں گی، لیکن اگر مستعیر چاہے تو عمارت اور درخت اکھاڑ لے اور رب الأرض (معیر) کو ان کی قیمت کا ضامن نہ بنائے تو یہ دونوں چیزیں مستعیر کی رہیں گی کیوں کہ یہ اسی کی ملکوت ہیں۔

حضرات مشائخ رحمہم اللہ فرماتے ہیں کہ اگر عمارت وغیرہ نکالنے سے زمین کو نقصان پہنچتا ہو تو یہ اختیار مالک زمین کو ہوگا، اس لیے کہ اصل کا یہی مالک ہے اور مستعیر تبع کا مالک ہے اور اصل کو ترجیح حاصل ہوتی ہے۔ اور اگر مستعیر نے کاشت کاری کرنے کے لیے زمین عاریت پر لی تھی تو کھیتی کاٹی جانے سے پہلے وہ زمین اس سے نہیں لی جائے گی خواہ معیر نے اعارہ کو موقت کیا ہو یا نہ کیا ہو، اس لیے کہ کھیتی کننے کی ایک معلوم مدت ہوتی ہے اور اجرت لے کر چھوڑنے میں دونوں کے حق کی رعایت ہے۔ برخلاف درخت لگانے

کے، کیوں کہ اس کی کوئی معلوم مدت نہیں ہوتی لہذا مالک کے ضرر کو دور کرنے کے لیے درخت اکھاڑ دیئے جائیں گے۔

اللغات:

﴿بسی﴾ عمارت بنانا۔ ﴿بغرس﴾ درخت لگانا، شجر کاری کرنا۔ ﴿قلع﴾ اکھیڑنا۔ ﴿البناء﴾ عمارت۔ ﴿شاغل﴾ مشغول کرنے والا۔ ﴿تفریع﴾ خالی کرنا۔ ﴿وقت﴾ وقت مقرر کرنا، محدود کرنا۔ ﴿مغتفر﴾ خود دھوکہ کھانے والا، اپنے پاؤں پہ کلہاڑی مارنے والا۔ ﴿الوفاء بالعہد﴾ وعدہ پورا کرنا۔

عاریت کی زمین میں عمارت وغیرہ بنانے کا حکم:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے عمارت بنوانے یا درخت وغیرہ لگانے کے لیے کسی کی زمین عاریت لی تو اعارہ درست اور جائز ہے، اس لیے کہ اجارہ کی طرح یہ بھی اپنی ملکیت اور اپنے عین سے نفع حاصل کرانے اور دوسرے کو فائدہ پہنچانے کا ایک بہترین ذریعہ ہے اس لیے درست اور جائز ہے، البتہ مالک کو یہ حق ہے کہ جب چاہے مستعیر سے اپنی زمین خالی کرا لے اور اس سے کہہ دے کہ تم اپنی عمارت اور اپنے درخت وغیرہ اکھاڑ لو، اس لیے کہ بہر حال اصل مالک وہی ہے اور اسے ہمہ وقت اپنی ملوکہ چیز لینے کا حق حاصل ہے اور مطالبہ رد و رجوع کے بعد اگر مستعیر وہ زمین واپس نہیں کرتا تو معیر کی ملکیت کو مشغول کرنے والا بن جائے گا حالاں کہ اسے دوسرے کی ملکیت مشغول کرنے کا حق نہیں ہے۔

ثم إن لم یکن الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر معیر نے اعارہ کا معاملہ کرتے وقت دن اور تاریخ کی تعیین نہیں کی تھی تو اس پر ضمان نہیں ہوگا، کیوں کہ مستعیر ہی کی یہ غلطی ہے کہ اس نے معیر کی طرف سے دن اور وقت کی وضاحت اور وعدے کے بغیر عقد کو مطلق سمجھ لیا لہذا خطا کا خود مستعیر ہے نہ کہ معیر۔ اس کے برخلاف اگر معیر نے وقت متعین کر دیا ہو اور قبل از وقت مستعیر سے خالی کرنے کا مطالبہ کرے تو یہ مطالبہ اور رجوع صحیح ہے، لیکن معیر کے لیے ایسا کرنا مکروہ ہے کیوں کہ اس میں وعدہ خلافی ہے اور وعدہ خلافی منافق کی علامت ہے، اسی لیے حضرات فقہاء نے اس صورت میں یہ لکھا ہے کہ وقت پورا ہونے اور قبل از وقت خالی کرانے میں عمارت اور درخت کی قیمتوں میں جو فرق ہوگا اس کا معیر ضامن ہوگا مثلاً خالی کرانے کے وقت عمارت اور درخت کی قیمت 5000 درہم ہو اور وقت مودعہ پر اس کی قیمت 1000 ایک ہزار درہم ہو تو معیر مستعیر کے لیے 5000 کا ضامن ہوگا، کیوں کہ اس صورت میں مستعیر کو معیر کی طرف سے دھوکہ دیا گیا ہے اور اسے ضرر پہنچا ہے، لہذا دفع ضرر کے پیش نظر مستعیر کو معیر سے ضمان دلویا جائے گا۔ یہ حکم مختصر القدوری میں مذکور ہے۔

و ذکر الحاکم الشہید الخ حاکم شہید مروزی رحمہ اللہ نے اس سلسلے میں یہ حکم بیان کیا ہے اگر رب الأرض چاہے تو مستعیر کو اس کی عمارت اور درخت کی پوری قیمت کا ضمان دیدے اور دونوں چیزیں خود لے لے اور اگر مستعیر چاہے تو ان چیزوں کو اکھاڑ لے اور معیر سے ان کا ضمان نہ لے، کیوں کہ یہ چیزیں مستعیر ہی کی ملوکہ ہیں اور اگر وہ اپنا حق لینے پر راضی ہو جائے تو جس طرح چاہے لے لے۔ لیکن یہ بات ذہن میں رہے کہ اگر درخت اور عمارت اکھاڑنے میں زمین کا نقصان ہو تو مالک زمین ہی کی مرضی سے قلع اور ضمان کا کام انجام دیا جائے گا اس لیے کہ مالک زمین اصل ہے اور مستعیر تابع ہے اور ترجیح اصل ہی کو حاصل ہوتی ہے۔ اس لیے

یہاں بھی اصل یعنی مالک کو ترجیح حاصل ہوگی اور اسی کو اختیار ملے گا۔
ولو استعارها الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر کسی شخص نے کھیتی کرنے کے لیے دوسرے کی زمین عاریت پر لی تھی تو جب تک اس کی کھیتی پک نہ جائے اور کٹ نہ جائے اس وقت معیر مستعیر سے اپنی زمین واپس نہیں لے سکتا خواہ معیر نے اعادہ کو موقت کیا ہو یا نہ کیا ہو اس لیے کہ کھیتی پکنے اور کٹنے کی ایک معلوم مدت ہوتی ہے اور لوگ اس کے مقررہ اوقات سے واقف ہوتے ہیں، اس لیے کھیتی کٹنے سے پہلے معیر اپنی زمین نہیں لے سکتا۔ اور اس سلسلے میں بہتر طریقہ یہ ہے کہ جب معیر رجوع کا مطالبہ کرے تو مستعیر کو چاہئے کہ مطالبہ کے دن سے لے کر یوم حصاد تک اسے اجارہ پر لے لے اور معیر کو اتنے دنوں کا کرایہ دیدے تاکہ معیر اور مستعیر دونوں کا فائدہ ہو کر معیر کو کرایہ مل جائے اور مستعیر کی کھیتی ضیاع سے بچ جائے۔

اس کے برخلاف اگر درخت وغیرہ لگانے کے لیے زمین عاریت پر لی تھی تو معیر کے مطالبے پر مستعیر کو زمین خالی کرنا ہوگا، کیوں کہ درخت اور عمارت اکھاڑنے اور توڑنے کی کوئی یقینی اور حتمی مدت نہیں ہوتی اور انھیں دوسرے کی زمین میں باقی رکھنا تعدی اور زیادتی ہے اس لیے مستعیر فوری طور پر انھیں اکھاڑ کر معیر کی زمین خالی کرنے کا مکلف بنایا جائے گا۔

قَالَ وَأَجْرُهُ رَدُّ الْعَارِيَةِ عَلَى الْمُسْتَعِيرِ، لِأَنَّ الرَّدَّ وَاجِبٌ عَلَيْهِ لِمَا أَنَّهُ قَبِضَهُ لِمَنْفَعَةٍ نَفْسِهِ وَالْأَجْرُ مَوْنَةُ الرَّدِّ فَتَكُونُ عَلَيْهِ، وَأَجْرُهُ رَدُّ الْعَيْنِ الْمُسْتَأْجَرَةِ عَلَى الْمُوجِرِ لِأَنَّ الْوَاجِبَ عَلَى الْمُسْتَأْجَرِ التَّمْكِينُ وَالتَّخْلِيَةُ دُونَ الرَّدِّ فَإِنَّ مَنْفَعَةَ قَبْضِهِ سَالِمَةٌ لِلْمُوجِرِ مَعْنَى فَلَا يَكُونُ عَلَيْهِ مَوْنَةُ رَدِّهِ، وَأَجْرُهُ رَدُّ الْعَيْنِ الْمَغْصُوبَةِ عَلَى الْغَاصِبِ لِأَنَّ الْوَاجِبَ عَلَيْهِ الرَّدُّ وَالْإِعَارَةُ إِلَى يَدِ الْمَالِكِ دَفْعًا لِلضَّرَرِ عَنْهُ فَيَكُونُ مَوْنَتُهُ عَلَيْهِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ عاریت کو واپس کرنے کی اجرت مستعیر پر ہوگی، اس لیے کہ واپس کرنا مستعیر ہی پر واجب ہے، کیوں کہ اس نے اپنی ذات کی منفعت کے لیے اس پر قبضہ کیا ہے اور اجرت رد کا صرفہ ہے لہذا یہ صرفہ مستعیر ہی پر ہوگا۔ اور کرایہ پر لی ہوئی چیز واپس کرنے کی اجرت کرایہ پر دینے والے کے ذمہ واجب ہے، کیوں کہ لینے والے پر تقدیر علی التسليم اور تخلیہ واجب ہے نہ کہ واپس کرنا اس لیے کہ مستاجر کے قبضہ کی منفعت بھی معنا موجر کو ملتی ہے، لہذا مستاجر پر اس کی واپسی کا صرفہ لازم نہیں ہوگا۔ اور شئی مغضوب واپس کرنے کی اجرت غاصب پر ہوگی، کیوں کہ مالک سے دفع ضرر کے پیش نظر اس چیز کو واپس کر کے مالک کے قبضے میں دینا ہی غاصب پر واجب ہے اس لیے مَوْنَتِ رَدِّ بھی غاصب ہی پر واجب ہوگی۔

اللغات:

﴿اجرة﴾ کرایہ، خرچہ۔ ﴿رد﴾ واپس کرنا۔ ﴿مؤنه﴾ مشقت، تکلیف۔ ﴿التمکین﴾ موقع فراہم کرنا، حوالے کرنا۔
﴿تخلیہ﴾ موانع اور رکاوٹوں کو ختم کرنا۔ ﴿سالمۃ﴾ محفوظ۔ ﴿الاعارۃ﴾ عاریت پہ دینا۔

عاریت کی واپسی کے اخراجات:

عاریت اور شئی مغضوب کی واپسی میں جو خرچہ اور صرفہ ہوگا وہ علی الترتیب مستعیر اور غاصب پر ہوگا، کیوں کہ یہ دونوں بدون

استحقاق اور بدون عوض شئی مستعار اور شئی مغضوب کو اپنے قبضے میں لیتے ہیں لہذا مالک بھی ان سے اپنی چیز بدون عوض اور صرفہ کے بغیر لے گا اور جو بھی صرفہ ہوگا اسے یہی لوگ برداشت کریں گے، البتہ اجارہ کی صورت میں چونکہ مالک اپنی چیز کا عوض یعنی اجرت لیتا ہے اس لیے اس کی واپسی کا خرچہ مالک پر ہوگا، متاجر پر نہیں ہوگا متاجر پر صرف اتنا لازم ہوگا کہ وہ مواجر اور اس کی ملکیت میں تخلیہ کر دے اور ایسی جگہ اسے رکھ دے جہاں سے مواجر کے لیے اس پر قبضہ کرنا آسان ہو جائے۔

قَالَ وَإِذَا اسْتَعَارَ دَابَّةً فَرَدَّهَا إِلَى أَصْطَبِلِ مَالِكِهَا فَهَلَكَتْ لَمْ يَضْمَنْ، وَهَذَا اسْتِحْسَانٌ، وَفِي الْقِيَاسِ يَضْمَنْ، لِأَنَّهُ مَارَدَّهَا إِلَى مَالِكِهَا بَلْ ضَيَعَهَا، وَجَهُ الْإِسْتِحْسَانِ أَنَّهُ أَتَى بِالتَّسْلِيمِ الْمُتَعَارَفِ لِأَنَّ رَدَّ الْعَوَارِي إِلَى دَارِ الْمَالِكِ مُعْتَادٌ كَالِئِذِ تَعَارُ ثُمَّ تُرَدُّ إِلَى الدَّارِ، وَلَوْ رَدَّهَا إِلَى الْمَالِكِ فَالْمَالِكُ يَرُدُّهَا إِلَى الْمُرْبِطِ فَصَحَّ رَدُّهُ، وَإِنْ اسْتَعَارَ عَبْدًا فَرَدَّهُ إِلَى دَارِ الْمَالِكِ وَلَمْ يُسَلِّمْهُ إِلَيْهِ لَمْ يَضْمِنْ لَمَّا بَيَّنَّا، وَلَوْ رَدَّ الْمَغْضُوبَ أَوْ الْوَدِيعَةَ إِلَى دَارِ الْمَالِكِ وَلَمْ يُسَلِّمْهُ إِلَيْهِ ضَمِنْ، لِأَنَّ الْوَاجِبَ عَلَى الْغَاصِبِ فُسْخُ فِعْلِهِ وَذَلِكَ بِالرَّدِّ إِلَى الْمَالِكِ دُونَ غَيْرِهِ، وَالْوَدِيعَةُ لَا يَرْضَى الْمَالِكُ بِرَدِّهَا إِلَى الدَّارِ وَلَا إِلَى يَدِ مَنْ فِي الْعِيَالِ لِأَنَّهُ لَوْ ارْتَضَاهُ لَمَّا أَوْدَعَهَا إِيَّاهُ، بِخِلَافِ الْعَوَارِي لِأَنَّ فِيهَا عُرْفًا حَتَّى لَوْ كَانَتِ الْعَارِيَةُ عَقْدُ جَوْهَرٍ لَمْ يَرُدَّهَا إِلَّا إِلَى الْمُعِيرِ لِعَدَمِ مَا ذَكَرْنَا مِنَ الْعُرْفِ فِيهِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے گھوڑا عاریت پر لیا تھا اور اسے مالک (معیر) کے اصطل خانے میں واپس کر دیا اور وہ ہلاک ہو گیا تو مستعیر ضامن نہیں ہوگا، یہ استحسان ہے، قیاساً وہ ضامن ہوگا۔ اس لیے کہ اس نے مالک کو نہیں واپس کیا ہے بلکہ ضائع کر دیا ہے۔ استحسان کی دلیل یہ ہے کہ اس نے عام دستور کے مطابق واپس کیا ہے، اس لیے کہ عاریتوں کو مالک کے گھر واپس کرنا معتاد ہے جیسے گھریلو سامان عاریت پر لیے جاتے ہیں پھر گھر میں لوٹا دیئے جاتے ہیں اور اگر مستعیر نے مالک کو واپس کیا اور مالک نے اسے باڑے میں پہنچا دیا تو بھی واپسی صحیح ہوئی۔

اگر کسی نے غلام عاریت پر لیا پھر اسے مالک کے گھر پہنچا دیا لیکن مالک کے حوالے نہیں کیا تو مستعیر ضامن نہیں ہوگا اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں۔ اگر مغضوب یا ودیعت کو مالک کے گھر پہنچایا اور مالک کے سپرد نہیں کیا تو واپس کرنے والا ضامن ہوگا، کیوں کہ غاصب پر فعل غصب کو فسخ کرنا واجب ہے اور یہ کام مالک کو واپس کرنے سے مکمل ہوگا۔ اس کے علاوہ کے سپرد کرنے سے کام نہیں چلے گا۔ اور ودیعت کا بھی یہی حال ہے، کیوں کہ مالک نہ تو اس کے گھر پہنچانے سے راضی ہوگا اور نہ ہی اس کے عیال میں سے کسی کو دینے پر راضی ہوگا۔ اس لیے کہ اگر مالک ان چیزوں سے راضی ہوتا تو مودع کے پاس ودیعت ہی نہ رکھتا۔ برخلاف عواری کے کیوں کہ ان میں ایک عرف جاری ہے حتیٰ کہ اگر جواہرات کا کوئی ہار عاریت پر لیا گیا ہو تو معیر کے علاوہ کسی اور کے پاس اس کی واپسی معتبر نہیں ہے، کیوں کہ اتنی قیمتی عاریت میں کوئی عرف نہیں ہے۔

اللغات:

﴿استعار﴾ عاریت پہ لینا۔ ﴿دابة﴾ جانور، سواری۔ ﴿اصطبل﴾ اصطبل، گھوڑے باندھنے کی جگہ۔ ﴿ضایع﴾ ضائع کرنا۔ ﴿العواری﴾ عاریت پہ لی ہوئی چیزیں۔ ﴿معتاد﴾ معروف، عادت ہی ہے۔ ﴿المربط﴾ جانور باندھنے کی جگہ۔ ﴿ارتضیٰ﴾ پسند کرنا۔ ﴿عقد جوهر﴾ موتیوں کا ہار۔

عاریت کی واپسی کا معتبر طریقہ:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے کسی کا گھوڑا عاریت پر لیا اور اپنی ضرورت سے فارغ ہونے کے بعد اسے مالک کے اصطبل خانے میں پہنچا دیا اور وہ گھوڑا وہاں مر گیا تو استحساناً مستعیر ضامن نہیں ہوگا البتہ قیاساً اس پر ضمان ہوگا، اس لیے کہ مستعیر نے اصل مالک یعنی معیر کو وہ گھوڑا نہیں واپس کیا ہے بلکہ اسے ہلاک کر دیا ہے۔ فیضمن۔

استحسان کی دلیل یہ ہے کہ عاریت کو مالک اور معیر کے گھر واپس کرنا معروف اور معتاد طریقہ ہے اور یہاں معیر نے اس طریقے پر یہ کام انجام دیا ہے اس لیے اس پر ضمان نہیں ہوگا۔ یہی وجہ ہے کہ اگر مستعیر خود مالک کو وہ گھوڑا واپس کرتا اور مالک اسے اصطبل خانے اور باڑے میں پہنچا دیتا پھر وہاں وہ گھوڑا مرتا تب بھی مستعیر پر ضمان نہیں ہوتا اور اس کا رد معتبر ہوتا لہذا صورت مسئلہ میں بھی اس کا رد معتبر ہوگا اور اس پر ضمان نہیں ہوگا۔

اس کے برخلاف اگر غاصب شئی مغضوب کو یا مودع ودیعت کو مالک کے گھر واپس کر دے اور مالک کے حوالے نہ کرے تو بصورت ہلاکت غاصب اور مودع پر مغضوب اور ودیعت کا ضمان ہوگا۔ کیوں کہ غصب اور ودیعت میں کوئی معروف رد معتاد نہیں ہے، بلکہ غاصب پر فعل غصب کو ختم کرنا ضروری ہے اور غصب اسی وقت ختم ہوگا جب شئی مغضوب مغضوب منہ یعنی مالک کو واپس کی جائے۔ اور ودیعت کو اس کے مالک کے سپرد کرنا ضروری ہے، اس لیے کہ مالک اگر اپنے گھر یا گھر والوں میں سے کسی کے پاس وہ مال چھوڑنے پر راضی ہوتا تو دوسرے کے پاس ودیعت ہی نہ رکھتا لہذا جب تک شئی مغضوب اور ودیعت اصل مالک کے حوالے نہیں کی جائیں گی اس وقت تک رد اور واپسی تحقق نہیں ہوگی۔ یہاں یہ بات ذہن میں رہے کہ انھی عاریتوں کو مالک کے گھر واپس کرنے سے رد معتبر ہوگا جن کے رد دلی دار المالك کے متعلق عرف اور رواج جاری ہے حتیٰ کہ اگر عاریت پر لی ہوئی چیز قیمتی ہو مثلاً جواہرات کا ہار ہو تو جب تک اسے معیر کے پاس نہیں دیا جائے گا اس وقت تک رد معتبر نہیں ہوگا، کیوں کہ اس میں کوئی عرف اور رواج نہیں ہے۔

قَالَ وَمِنْ اسْتِعَارٍ دَابَّةً فَرَدَّهَا مَعَ عَبْدِهِ أَوْ أَجِيرِهِ لَمْ يَضْمَنْ، وَالْمُرَادُ بِالْأَجِيرِ أَنْ يَكُونَ مُسَاهَرَةً أَوْ مُشَاهَرَةً، لِأَنَّهَا أَمَانَةٌ فَلَهُ أَنْ يَحْفَظَهَا بِيَدِ مَنْ فِي عِيَالِهِ كَمَا فِي الْوَدِيعَةِ، بِخِلَافِ الْأَجِيرِ مِثْلًا وَمَا لَئِنَّ لَيْسَ فِي عِيَالِهِ وَكَذَا إِذَا رَدَّهَا مَعَ عَبْدٍ رَبِّ الدَّابَّةِ أَوْ أَجِيرِهِ، لِأَنَّ الْمَالِكَ يَرْضَى بِهِ أَلَا تَرَى أَنَّهُ لَوْ رَدَّهٗ إِلَيْهِ فَهُوَ يَرُدُّهٗ إِلَى عَبْدِهِ، وَقِيلَ هَذَا فِي الْعَبْدِ الَّذِي يَقُومُ عَلَى الدَّوَابِّ، وَقِيلَ فِيهِ وَفِي غَيْرِهِ وَهُوَ الْأَصَحُّ لِأَنَّهُ إِنْ كَانَ لَا يَنْدَفَعُ إِلَيْهِ دَائِمًا يَنْدَفَعُ إِلَيْهِ أَحْيَانًا، وَإِنْ كَانَ رَدَّهَا مَعَ أَجْنَبِيٍّ ضَمِنَ، وَكَذَلِكَ الْمَسْأَلَةُ عَلَى أَنَّ الْمُسْتَعِيرَ لَا يَمْلِكُ

الْبَيْدَاعَ قَصْدًا كَمَا قَالَهُ بَعْضُ الْمَشَائِخِ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُمْ، وَقَالَ بَعْضُهُمْ يَمْلِكُهُ لِأَنَّهُ دُونَ الْإِعَارَةِ وَأَوَّلُوا هَذِهِ الْمَسْأَلَةَ بِإِنْتِهَاءِ الْإِعَارَةِ لَا لِقِصَاصِ الْمُدَّةِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی شخص نے کوئی سواری عاریت پر لی اور اسے اپنے غلام یا مزدور کے ساتھ واپس کر دیا تو ضامن نہیں ہوگا۔ اور اجیر سے وہ مزدور مراد ہے جو سالانہ یا ماہانہ مشاہرہ پر ملازم ہو، اس لیے کہ عاریت امانت ہوتی ہے۔ لہذا مستعیر کو یہ حق ہے کہ اس شخص سے اس کی حفاظت کرائے جو اس کے عیال میں سے ہو جیسے ودیعت میں ہوتا ہے۔ برخلاف اس مزدور کے جو روزانہ کی اجرت پر رکھا گیا ہو، اس لیے کہ یہ مستعیر کے عیال میں سے نہیں ہے، یہی حکم اس صورت میں ہے جب مستعیر نے وہ سواری سواری کے مالک کے غلام یا اس کے مزدور کے ساتھ واپس کیا ہو، اس لیے کہ مالک اس پر راضی ہوگا کیا دکھتا نہیں کہ اگر مستعیر وہ دابہ مالک کو دیا تو مالک بھی اسے اپنے غلام کے حوالے کر دے گا۔

بعض مشائخ رحمہم اللہ نے فرمایا کہ یہ حکم اس غلام کے بارے میں ہے جو سوار یوں کی دیکھ بھال کرتا ہو لیکن دوسرے بعض مشائخ فرماتے ہیں کہ یہ حکم اس غلام کے بارے میں بھی ہے اور اس کے علاوہ کے بارے میں بھی ہے یہی اصح ہے، اس لیے کہ اگرچہ مالک اس طرح کے غلام کو ہمیشہ نہیں دیتا ہے لیکن کبھی کبھی دیدیتا ہے۔

اور اگر مستعیر نے کسی اجنبی کے ذریعے وہ گھوڑے واپس کیا تو ضامن ہوگا، اور یہ مسئلہ اس بات کی دلیل ہے کہ مستعیر شی مستعار کو قصد اودیعت پر دینے کا مالک نہیں ہے جیسا کہ بعض مشائخ نے یہی فرمایا ہے۔ جب کہ بعض دوسرے مشائخ فرماتے ہیں کہ مستعیر کو ودیعت پر دینے کا اختیار ہے، اس لیے کہ ودیعت اعارہ سے کم تر ہے اور عدم جواز والے مشائخ نے اس کی تاویل یہ کی ہے کہ جب مدت اعارہ پوری ہونے سے اعارہ کا معاملہ ختم ہو گیا تب اس کے لیے ایداع جائز نہیں ہے۔

اللغات:

﴿اجیر﴾ ملازم، مزدور۔ ﴿سانہۃ﴾ سالانہ معاہدے کی بنیاد پر۔ ﴿مشاہرۃ﴾ ماہانہ معاہدے کی بنیاد پر۔ ﴿المیادۃ﴾ یومیہ بنیاد پر۔ ﴿الایداع﴾ ودیعت پر رکھنا۔ ﴿اولوا﴾ تاویل و توجیہ کرنا۔

عاریت کی غلام یا ملازم کے ذریعے واپسی:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے عاریت پر کوئی چیز لے کر اس سے اپنی ضرورت پوری کر لی اور پھر اسے اپنے غلام یا اپنے ایسے مزدور کے ساتھ مالک کے پاس پہنچا دیا جو ماہانہ یا سالانہ مشاہرہ پر اس کے یہاں نوکری کرتا ہو تو وہ رد اور واپسی معتبر ہوگی اور اس کے بعد اگر وہ چیز ہلاک ہوتی ہے تو مستعیر ضامن نہیں ہوگا، اس لیے کہ عاریت پر لی ہوئی چیز مستعیر کے پاس امانت تھی اور اسے یہ حق ہے کہ اپنے اہل و عیال سے اس کی حفاظت کرائے اور غلام اور سالانہ یا ماہانہ مشاہرہ کا مزدور اس کے عیال میں داخل ہیں اس لیے ان کے ذریعے واپس کرنا معتبر ہوگا، کیوں کہ یہ لوگ اصل مالک کے نائب اور قاصد ہوتے ہیں، ہاں روزینہ والا مزدور عیال میں شامل نہیں ہے اور اس کے ذریعے واپس کرنا معتبر نہیں ہوگا۔ لہذا ہلاک ہونے کی اس صورت میں مستعیر پر ضمان ہوگا۔

و کذا الخ فرماتے ہیں کہ جس طرح مستعیر کے غلام اور اجیر کے ذریعے واپسی معتبر ہے اسی طرح خود معیر اور مالک کے غلام

اور اجیر کے ذریعے بھی واپسی معتبر ہے اس لیے کہ معیر اور مالک بھی اپنے غلام اور خدام سے اس طرح کا کام لیتے ہیں اور اس پر راضی رہتا ہے اور اصح یہ ہے کہ غلام سے ہر طرح کا غلام مراد ہے اور خاص غلام یعنی سوار یوں کی دیکھ بھال کرنے والا غلام نہیں مراد ہے، کیوں کہ ضرورت پڑنے پر ہر طرح کے غلام سے اس طرح کا کام لیا جاسکتا ہے۔

وإن ردھا مع أجنبي الخ مسئلہ یہ ہے کہ اگر مستعیر نے کسی اجنبی کی معرفت عاریت کو واپس کیا پھر وہ ہلاک ہوگئی تو مستعیر ضامن ہوگا، کیوں کہ اجنبی نہ تو اس کی ماتحتی میں ہوتا ہے اور نہ ہی مالک کا نائب سمجھا جاتا ہے، اسی سے امام کرخیؒ نے یہ مسئلہ اخذ کیا ہے کہ مستعیر قصد عاریت کو ودیعت پر نہیں دے سکتا، کیوں کہ اس کے دوسرے کو عاریت کی چیز دینے کا مطلب یہ ہے کہ عاریت کی مدت ختم ہوگئی اور اس چیز سے اس کا استحقاق اور تعلق منقطع ہوگیا، لہذا وہ دوسرے کی چیز کو ودیعت پر نہیں دے سکتا۔ اور مشائخ عراق کی رائے یہ ہے کہ مستعیر ودیعت پر دے سکتا ہے، کیوں کہ ودیعت اعارہ سے کم تر ہے اس لیے کہ اعارہ میں منافع کی تملیک ہوتی ہے جب کہ ودیعت صرف اور صرف امانت ہوتی ہے اور مستعیر تملیک منافع کا مالک ہے تو ودیعت کا بہر صورت مالک ہوگا، لیکن یاد رہے کہ یہ حکم اس صورت میں ہے جب مستعیر کے حق میں مدت اعارہ ختم نہ ہوئی ہو اور وہ اعارہ پر باقی رہے اور اولوا هذه المسألة میں اولوا کے فاعل مشائخ عراق ہیں جو جواز ایداع کے قائل ہیں اور مسئلہ سے وإن ردھا مع أجنبي والا مسئلہ مراد ہے۔ یہاں عربی شارحین نے بھی اسی طرح کی وضاحت کی ہے اس لیے کہ انھوں نے بھی اولوا کا فاعل مشائخ عراق کو قرار دیا ہے اور مشائخ عراق کی بات اسی صورت میں سمجھ میں آتی ہے جب مستعیر کی مدت اعارہ ختم ہوگئی ہو تب وہ ضامن ہوگا اور اگر مدت اعارہ باقی ہو تو ضامن نہیں ہوگا۔ فافہم۔ (دیکھئے کفایہ وبنایہ ۱۹۵/۹)

قَالَ وَمَنْ أَعَارَ أَرْضًا بِيضَاءَ لِلزَّرَاعَةِ يَكْتُبُ أَنَّهُ أَطْعَمْتَنِي عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ عَلَيْهِ وَقَالَ يَكْتُبُ إِنَّكَ أَعَرْتَنِي، لِأَنَّ لَفْظَةَ الْإِعَارَةِ مَوْضُوعَةٌ لَهُ، وَالْكِتَابَةُ بِالْمَوْضُوعِ أَوْلَى كَمَا فِي إِعَارَةِ الدَّارِ، وَلَهُ أَنَّ لَفْظَةَ الْإِطْعَامِ أَذَلُّ عَلَى الْمُرَادِ لِأَنَّهَا تَخْتَصُّ بِالزَّرَاعَةِ وَالْإِعَارَةُ يَنْتَظِمُهَا وَغَيْرُهُ كَالْبِنَاءِ وَنَحْوِهِ فَكَانَتْ الْكِتَابَةُ بِهَا أَوْلَى بِخِلَافِ الدَّارِ لِأَنَّهَا لَا تَعَارُ إِلَّا لِلسُّكْنَى، وَاللَّهُ أَعْلَمُ بِالصَّوَابِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کوئی شخص کاشت کاری کے لیے کسی کو خالی زمین عاریت پر دے تو امام اعظمؒ کے یہاں مستعیر عاریت نامے میں یہ عبارت لکھے ”تو نے یہ زمین مجھے کھانے کے لیے دی ہے“ حضرات صاحبین رحمہم اللہ فرماتے ہیں کہ یوں لکھے ”تو نے مجھے عاریت پر دیا ہے“، اس لیے کہ لفظ اعارہ اسی کے لیے موضوع ہے اور موضوع سے ہم آہنگ تحریر لکھنا زیادہ بہتر ہے جیسے گھر کے اعارہ میں لفظ موضوع سے دستاویز لکھے جاتے ہیں۔ حضرت امام اعظمؒ کی دلیل یہ ہے کہ لفظ اطعام مراد پر زیادہ اچھی طرح دلالت کرتا ہے، اس لیے کہ یہ لفظ زراعت کے ساتھ مخصوص ہے جب کہ اعارہ زراعت کو اور بناء وغیرہ کو بھی شامل ہوتا ہے لہذا لفظ اطعام سے دستاویز لکھنا زیادہ بہتر ہوگا۔ برخلاف دار کے کیوں کہ وہ صرف رہائش کے لیے ہی عاریت پر لیا جاتا ہے۔ واللہ اعلم بالصواب۔۔

اللَّغَاتُ:

﴿بِیضَاءُ﴾ سفیدہ، چٹیل، بے کھیت۔ ﴿زِرَاعَتُ﴾ کھیتی باڑی۔ ﴿تَخْتَصُّ﴾ خاص ہونا، متعین ہونا۔ ﴿یَنْتَظِمُ﴾ شامل ہونا۔

زَمِینِ کِی عَارِیتِ کِی لَکھتِ پڑھت:

مسئلہ یہ ہے کہ جب کوئی شخص کسی کو زراعت اور کاشت کاری کے لیے اپنی زمین عاریت پر دے تو اسے چاہئے کہ عاریت نامے اور دستاویز پر اس طرح تحریر لکھے اِنَّکَ اَطَعْتَنِی تو نے مجھے کھانے پینے اور غلہ حاصل کرنے کے لیے یہ زمین دی ہے۔ یہ امام اعظم رحمہ اللہ کا قول ہے۔ حضرات صاحبین رحمہم اللہ فرماتے ہیں کہ صراحت کے ساتھ لفظ اعارہ کی وضاحت کرتے ہوئے یہ لکھے اِنَّکَ اَعْرَظَنِی تو مجھے عاریت پر دی ہے اس لیے کہ جب اس کام کے لیے ایک لفظ موضوع ہے تو ظاہر ہے کہ اس لفظ سے لکھنا زیادہ بہتر ہوگا جیسے اگر کوئی شخص کسی کو رہائش کے لیے گھر عاریت پر دیتا ہے تو اس میں بھی لفظ اعارہ سے دستاویز لکھا جاتا ہے اسی طرح یہاں بھی ”لکھا پڑھی“ لفظ اعارہ سے ہی ہوگی۔

حضرت امام اعظم رحمہ اللہ کی دلیل یہ ہے کہ لفظ اطعام سے عاریت کا مقصد زیادہ واضح ہے، کیوں کہ یہ لفظ صرف زراعت کے ساتھ خاص ہے اور صورتِ مسئلہ میں زمین بھی زراعت کے لیے ہی دی گئی ہے جب کہ اعارہ زراعت کے ساتھ ساتھ بناء اور غرس وغیرہ کو بھی شامل ہے اور اس میں معیر اور مستعیر کے مابین اختلاف کو جنم لینے کا موقع ہے، اس لیے دستاویز کی تحریر لفظ اطعام سے ہوگی، اور اسے دار پر قیاس کرنا صحیح نہیں ہے، کیوں کہ دار صرف رہائش کے لیے لیا اور دیا جاتا ہے اور اس میں بناء اور غرس کا امکان معدوم رہتا ہے جب کہ زمین میں زراعت، عمارت اور غرس سب کا امکان ہے اس لیے ایسے لفظ کے ساتھ عاریت نامہ بنوایا جائے جو صرف اور صرف زراعت پر دلالت کرے اور اس کے لیے لفظ اطعام سے عمدہ اور بہتر کوئی لفظ نہیں ہے۔ واللہ اعلم و علمہ اتم



کِتَابُ الْهِبَةِ

یہ کتاب احکام ہبہ کے بیان میں ہے

ما قبل سے ربط:

عاریت میں صرف منافع کی تسلیم ہوتی ہے اور ہبہ میں عین اور منافع دونوں کی تسلیم ہوتی ہے اس لیے عاریت بمنزلہ مفرد ہے اور ہبہ مرکب کے درجے میں ہے اور مفرد مرکب سے مقدم ہوتا ہے، اس لیے صاحب کتاب نے عاریت کے احکام ومسائل کو احکام ہبہ سے پہلے بیان کیا ہے۔

ہبہ کے لغوی معنی ہیں: ایصال الشيء للغير بما ينفعه سواء كانت مالا أو غير مال۔ کسی کو ایسی چیز دینا جو اس کے لیے نفع بخش ہو خواہ مال ہو یا نہ ہو۔

ہبہ کے شرعی معنی: تمليك العين أو المال بلا عوض۔ عوض اور بدلے کے بغیر کسی کو عین یا مال کا مالک بنانا۔

الْهِبَةُ عَقْدٌ مَشْرُوعٌ لِقَوْلِهِ ① (تَهَادُّوا تَحَابُّوا))، وَعَلَى ذَلِكَ اِنْعَقَدَ الْاِجْمَاعُ، وَتَصِحُّ بِالْاِيجَابِ وَالْقَبُولِ وَالْقَبْضِ، اَمَّا الْاِيجَابُ وَالْقَبُولُ فَلِاَنَّهُ عَقْدٌ، وَالْعَقْدُ يَنْعَقِدُ بِالْاِيجَابِ وَالْقَبُولِ وَالْقَبْضِ لَا بَدَّ مِنْهُ لِبُيُوتِ الْمَلِكِ، وَقَالَ مَالِكٌ رَحِمَهُ اللهُ عَلَيْهِ يَنْبُتُ الْمَلِكُ فِيهِ قَبْلَ الْقَبْضِ اِعْتِبَارًا بِالْبَيْعِ، وَعَلَى هَذَا الْخِلَافِ الصَّدَقَةُ، وَلَنَا قَوْلُهُ ② (لَا يَجُوزُ الْهِبَةُ اِلَّا مَقْبُوضَةً وَالْمُرَادُ نَفْيُ الْمَلِكِ، لِاَنَّ الْجَوَازَ يَدُونُهُ ثَابِتٌ، وَلِاَنَّهُ عَقْدٌ تَبَرُّعٌ وَفِي اِثْبَاتِ الْمَلِكِ قَبْلَ الْقَبْضِ اِلْزَامُ الْمُتَبَرِّعِ شَيْئاً لَمْ يَتَبَرَّعْ بِهِ وَهُوَ التَّسْلِيمُ فَلَا يَصِحُّ بِخِلَافِ الْوَصِيَّةِ، لِاَنَّ اَوَانَ ثُبُوتِ الْمَلِكِ فِيهَا بَعْدَ الْمَوْتِ وَلَا اِلْزَامَ عَلَى الْمُتَبَرِّعِ لِعَدَمِ اَهْلِيَّةِ الزُّرُومِ، وَحَقُّ الْوَارِثِ مُتَاخِرٌ عَنِ الْوَصِيَّةِ فَلَمْ يَمْلِكْهَا.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ ہبہ عقد مشروع ہے اس لیے کہ ہمارے حضرت کا ارشاد گرامی ہے آپس میں ہدیہ کا لین دین کیا کرو اس سے محبت بڑھے گی۔ اور ہبہ کے مشروع ہونے پر اجماع منعقد ہو چکا ہے۔ ہبہ ایجاب وقبول اور قبضہ سے صحیح ہوتا ہے۔ رہا ایجاب وقبول تو اس وجہ سے کہ ہبہ ایک عقد ہے اور ایجاب وقبول سے عقد منعقد ہو جاتا ہے اور ہبہ کے لیے قبضہ ضروری ہے اس لیے کہ قبضہ سے ہی موهوب لہ کی ملکیت ثابت ہوگی۔ امام مالک بیع پر قیاس کرتے ہوئے فرماتے ہیں کہ ہبہ میں بھی قبضہ سے پہلے ملکیت ثابت ہو جائے گی، صدقہ بھی اسی اختلاف پر ہے۔ ہماری دلیل آپ ﷺ کا یہ ارشاد گرامی ہے کہ ہبہ اسی صورت میں جائز ہے جب اس پر قبضہ ہو گیا ہو۔ اور حدیث پاک میں لایجوز سے ملکیت کی نفی مراد ہے، اس لیے کہ قبضہ کے بغیر بھی جواز ثابت ہے۔

اور اس لیے کہ ہبہ عقد تبرع ہے اور قبضہ سے پہلے ملکیت ثابت کرنے سے تبرع پر ایسی چیز کو لازم کرنا لازم آئے گا جس کا اس نے تبرع نہیں کیا ہے اور وہ سپرد کرنا ہے لہذا قبضہ سے پہلے اس میں موهوب لہ کے لیے ملکیت ثابت کرنا صحیح نہیں ہے۔ برخلاف وصیت کے اس لیے کہ وصیت میں موصی کی موت کے بعد ملکیت ثابت ہوتی ہے اور تبرع پر کوئی چیز لازم نہیں کی جاسکتی اس لیے کہ موت کی وجہ سے اہلیت لزوم معدوم ہو جاتی ہے اور وارث کا حق وصیت سے موخر ہے، لہذا وہ مال وصیت کا مالک نہیں ہوگا۔

اللغات:

﴿تہادوا﴾ ہدیہ کرو، صیغہ امر ناقص یائی، باب تفاعل۔ ﴿تحابوا﴾ باہم محبت کرو گے۔ (از مضاعف) ﴿تبرع﴾ نفل، پابندی کے بغیر کوئی کام کرنا۔ ﴿الزام﴾ پابند کرنا۔ ﴿اوان﴾ وقت، سماں، لمحہ۔ ﴿المتبرع﴾ تبرع کرنے والا۔

تخریج:

① رواہ البیہقی فی سننہ رقم الحدیث (۱۱۷۲۷)، والبخاری فی الادب المفرد رقم الحدیث (۵۹۴)۔

② رواہ الزیلعی فی نصب الرایۃ و قال غریب جلد ۴ ص ۲۹۹۔

ہبہ کی مشروعیت اور حکم:

مسئلہ یہ ہے کہ ہدیہ اور ہبہ کرنا اور مستحسن اور فعل مشروع ہے اور یہ صرف جائز ہی نہیں بلکہ ممدوح ہے، حدیث پاک میں اسے آپسی میل و محبت کا ذریعہ بتلایا گیا ہے اور امت مسلمہ عہد نبوت سے لے کر آج تک اس کی مشروعیت اور جواز پر متفق ہے اور جس طرح دیگر عقود ایجاب وقبول سے منعقد ہوتے ہیں اسی طرح یہ عقد بھی ایجاب وقبول سے منعقد ہو جاتا ہے البتہ اس میں اسی وقت موهوب لہ کی ملکیت شئی موهوب میں ثابت ہوتی ہے جب وہ اس پر قابض ہوتا ہے اور بدون قبضہ ملکیت ثابت نہیں ہوتی۔ لیکن امام مالک کے یہاں بدون قبضہ بھی موهوب میں موهوب لہ کی ملکیت ثابت ہو جاتی ہے جیسا کہ بیع میں بیع پر قبضہ سے پہلے ہی ایجاب وقبول کے بعد مشتری کی ملکیت ثابت ہو جاتی ہے، گویا امام مالک بدون قبضہ ثبوت ملکیت کے حوالے سے ہبہ کو بیع پر قیاس کرتے ہیں۔

ولنا قوله عليه السلام الخ ہماری دلیل یہ حدیث پاک ہے لایجوز الہیۃ الا مقبوضۃ کہ ہبہ صرف مقبوضہ جائز ہے اور یہاں لایجوز سے لایمملک مراد ہے یعنی قبضہ کے بغیر ہبہ مملوک نہیں ہوگا، اس لیے کہ جواز تو بدون قبضہ بھی متحقق ہے، معلوم ہوا کہ

حدیث پاک میں لایعجز لایمک کے معنی میں ہے۔

اس سلسلے کی عقلی دلیل یہ ہے کہ ہبہ عقد تبرع ہے اور تبرع میں متبرع اور محسن پر جبر نہیں ہوتا اب اگر ہم محض ایجاب و قبول سے بدون قبضہ فی موبوب میں موبوب لہ کی ملکیت کو ثابت کر دیں گے تو ظاہر ہے کہ اس پر فوراً فی موبوب کو سپرد کرنا لازم آئے گا حالاں کہ واہب پر کوئی چیز لازم کرنا تبرع کی روح کے منافی ہے اس لیے بھی بدون قبضہ ہبہ معتبر نہیں ہے۔

اس کے برخلاف وصیت کا معاملہ ہے تو وصیت بدون قبضہ اس لیے درست ہوتی ہے کہ اس میں موصی کی موت کے بعد موصی لہ کے لیے ملکیت ثابت ہوتی ہے اور موت کے بعد موصی میں لزوم کی اہلیت ختم ہو جاتی ہے اس لیے یہ نہیں کہا جائے گا کہ ہم نے موصی پر کوئی چیز لازم کی ہے، الحاصل ہبہ میں لزوم ہوتا ہے اور وصیت میں لزوم نہیں ہوتا اس لیے ہبہ کو وصیت پر قیاس کرنا درست نہیں ہے اور چونکہ وارث کا حق وصیت سے موخر ہوتا ہے اس لیے وارث کا مورث اور موصی کا خلیفہ بھی نہیں قرار دیا جاسکتا کہ اس پر لزوم کا التزام عائد ہو سکے۔ اور امام مالک کا ہبہ کو بیع پر قیاس کرنا بھی صحیح نہیں ہے، کیوں کہ بیع عقد معاوضہ ہے جب کہ ہبہ عقد تبرع ہے اور معاوضہ اور تبرع میں زمین آسمان کا فرق ہے۔

لَإِنْ قَبَضَهُ الْمُؤْهُوبُ لَهُ فِي الْمَجْلِسِ بِغَيْرِ أَمْرِ الْوَاهِبِ جَازَ اسْتِحْسَانًا، وَإِنْ قَبَضَ بَعْدَ الْإِفْتِرَاقِ لَمْ يَجْزِ إِلَّا أَنْ يَأْذَنَ لَهُ الْوَاهِبُ فِي الْقَبْضِ، وَالْقِيَاسُ أَنْ لَا يَجُوزَ فِي الْوُجْهَيْنِ وَهُوَ قَوْلُ الشَّافِعِيِّ رَحِمَهُ اللَّهُ، لِأَنَّ الْقَبْضَ تَصَرُّفٌ فِي مِلْكِ الْوَاهِبِ إِذْ مِلْكُهُ قَبْلَ الْقَبْضِ بَاقٍ فَلَا يَصِحُّ بَدْؤُهُ إِذْنُهُ، وَلَنَا أَنَّ الْقَبْضَ بِمَنْزِلَةِ الْقَبُولِ فِي الْهَبَةِ مِنْ حَيْثُ أَنَّهُ يَتَوَقَّفُ عَلَيْهِ ثُبُوتُ حُكْمِهِ وَهُوَ الْمِلْكُ، وَالْمَقْصُودُ مِنْهُ إِبْثَاتُ الْمِلْكِ فَيَكُونُ الْإِيجَابُ مِنْهُ تَسْلِيطًا لَهُ عَلَى الْقَبْضِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا قَبَضَ بَعْدَ الْإِفْتِرَاقِ، لِأَنَّا إِنَّمَا أَثَبْنَا التَّسْلِيْطَ فِيهِ إِحْثَافًا فِيهِ الْإِحَاقًا لَهُ بِالْقَبُولِ، وَالْقَبُولُ يَتَقَيَّدُ بِالْمَجْلِسِ فَكَذَا مَا يَلْحَقُ بِهِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا نَهَا عَنْ الْقَبْضِ فِي الْمَجْلِسِ، لِأَنَّ الدَّلَالََةَ لَا تَعْمَلُ فِي مُقَابَلَةِ الصَّرِيحِ.

ترجمہ: پھر اگر واہب کے حکم کے بغیر موبوب لہ نے مجلس میں قبضہ کر لیا تو استحساناً جائز ہے اور اگر جدا ہونے کے بعد قبضہ کیا تو جائز نہیں ہے لایہ کہ واہب اسے قبضہ کرنے کی اجازت دے۔ قیاس یہ ہے کہ دونوں صورتوں میں قبضہ جائز نہ ہو یہی امام شافعی رحمہ اللہ کا قول ہے، اس لیے کہ قبضہ درحقیقت واہب کی ملکیت میں تصرف ہے کیوں کہ قبضہ سے پہلے واہب کی ملکیت باقی ہے لہذا واہب کی اجازت کے بغیر قبضہ صحیح نہیں ہوگا۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ بیع کا قبضہ ہبہ قبول کرنے کے درجے میں ہوتا ہے اس اعتبار سے کہ قبضہ پر اس کے حکم یعنی ملکیت کا ثبوت موقوف رہتا ہے اور واہب کا مقصد موبوب لہ کے لیے ملکیت کا اثبات ہے لہذا اس کی طرف سے ایجاب کرنا موبوب لہ کو قبضہ پر مسلط کرنا ہوگا۔ برخلاف اس صورت کے جب مجلس سے جدا ہونے کے بعد موبوب لہ نے قبضہ کیا ہو (تو جائز نہیں ہے) اس لیے کہ

ہم نے ایجاب کو قبول کے ساتھ لاحق کر کے اس میں تسلط ثابت کیا ہے اور قبول کرنا مجلس کے ساتھ مقید ہوتا ہے لہذا جو چیز قبولیت کے ساتھ لاحق ہوگی وہ بھی مجلس کے ساتھ مقید ہوگی۔ برخلاف اس صورت کے جب واہب نے موہوب لہ کو مجلس میں قبضہ کرنے سے منع کر دیا ہو، اس لیے کہ صریح کے مقابلے دلالت مؤثر نہیں ہوتی۔

اللغات:

﴿الافراق﴾ جدا ہونا۔ ﴿تصرف﴾ عمل دخل۔ ﴿باقی﴾ پس ماندہ، نقص یا ئی۔ ﴿یتوقف﴾ موقوف ہونا۔ ﴿یتقید﴾ مقید ہونا، پابند ہونا۔ ﴿الدلالة﴾ دے بے لفظوں سے مطلب برآری کرنا۔ ﴿الصریح﴾ کھلے بندوں کچھ کہنا۔

ہے میں قبضہ کی تفصیل:

مسئلہ یہ ہے کہ ہمارے یہاں صحت ہبہ کے لیے قبضہ کرنا شرط ہے اب اگر واہب کے حکم کے بغیر مجلس میں موہوب لہ شئی موہوب پر قبضہ کر لیتا ہے تو استحساناً یہ قبضہ درست اور معتبر ہوگا، لیکن افتراق عن المجلس کے بعد واہب کی اجازت کے بغیر قبضہ معتبر نہیں ہوگا۔ امام شافعی رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ خواہ مجلس ایجاب میں بدون امر الواہب موہوب لہ قبضہ کرے یا مجلس کے بعد واہب کی اجازت سے قبضہ کرے بہر دو صورت یہ قبضہ معتبر نہیں ہوگا یہی قیاس بھی ہے، اس قول کی دلیل یہ ہے کہ قبضہ سے پہلے واہب کی ملکیت برقرار رہتی ہے اور قبضہ کرنا واہب کی ملکیت میں تصرف کرنا ہے حالانکہ دوسرے کی اجازت کے بغیر اس کی ملکیت میں تصرف کرنا جائز نہیں ہے، اس لیے یہاں قبضہ کی دونوں صورتیں ہمیں تسلیم نہیں ہیں۔

ہم احناف کی دلیل یہ ہے کہ جس طرح بیع میں قبول کرنا ملکیت کی علامت ہے اسی طرح ہبہ میں قبضہ کرنا بھی ملکیت کی علامت ہے اس حوالے سے کہ بیع میں بغیر قبول کے ملکیت ثابت نہیں ہوتی لہذا ہبہ میں بھی قبضہ کے بغیر ملکیت ثابت نہیں ہوگی اور چونکہ ہبہ کرنے سے واہب کا مقصد یہی ہے کہ شئی موہوب میں موہوب لہ کی ملکیت ثابت ہو جائے لیکن اس نے کوئی صراحت نہیں کی ہے اس لیے واہب کے ایجاب کو قبضہ پر قدرت دینا سمجھا جائے گا اور اگر مجلس کے اندر یہ قبضہ ہوتا ہے تو اس کا اعتبار کر لیا جائے گا اور مجلس سے جدا ہونے والا قبضہ معتبر نہیں معتبر ہوگا، کیوں کہ ہم نے ایجاب کو تسلط علی القبض اس لیے مانا ہے کہ اسے قبول کے ساتھ لاحق کر دیا ہے اور قبول کرنا مجلس کے ساتھ مقید ہوتا ہے لہذا یہ قبضہ بھی مجلس کے ساتھ مقید ہوگا اور ماورائے مجلس کا قبضہ معتبر نہیں ہوگا خواہ مجلس میں ہو یا خارج مجلس میں ہو۔ اس لیے کہ مجلس میں دلالت ہم نے قبضہ معتبر مانا تھا لیکن جب صریح ممانعت آجائے تو چونکہ صریح دلالت سے فائق ہوتی ہے، اس لیے اب صریح صراحت کے ساتھ اپنا اثر دکھائے گی اور قبضہ کی معتبریت کو ختم کر دے گی۔

قَالَ وَيَنْعَقِدُ الْهَبَةُ بِقَوْلِهِ وَهَبْتُ وَنَحَلْتُ وَأَعْطَيْتُ، لِأَنَّ الْأَوَّلَ صَرِيحٌ فِيهِ وَالثَّانِي مُسْتَعْمَلٌ فِيهِ، قَالَ (عَلَيْهِ السَّلَامُ) ((أَكُلُ أَوْلَادِكَ نَحَلْتُ مِثْلَ هَذَا))، وَكَذَا الثَّلَاثُ يَقُولُ أَعْطَاكَ اللَّهُ وَوَهَبَكَ اللَّهُ بِمَعْنَى وَاحِدٍ، وَكَذَا يَنْعَقِدُ بِقَوْلِهِ أَطْعَمْتُكَ هَذَا الطَّعَامَ وَجَعَلْتُ هَذَا الثَّوْبَ لَكَ وَأَعْمَرْتُكَ هَذَا الشَّيْءَ وَحَمَلْتُكَ عَلَى هَذِهِ الدَّابَّةِ إِذَا نَوَيْ بِالْحَمْلِ الْهَبَةَ، أَمَّا الْأَوَّلُ فَلِأَنَّ الْإِطْعَامَ إِذَا أُضِيفَ إِلَى مَا يُطْعَمُ عَيْنُهُ يُرَادُ بِهِ تَمْلِيكَ الْعَيْنِ،

بِخِلَافِ مَا إِذَا قَالَ أَطْعَمْتُكَ هَذِهِ الْأَرْضَ حَيْثُ يَكُونُ عَارِيَةً، لِأَنَّ عَيْنَهَا لَا يُطْعَمُ فَيَكُونُ الْمُرَادُ كُلَّ غَلَّتِهَا، وَأَمَّا الثَّانِي فَلِأَنَّ حَرْفَ اللَّامِ لِلتَّمْلِيكِ، وَأَمَّا الثَّالِثُ فَلِقَوْلِهِ ﴿عَلَيْكَ﴾ "فَمَنْ أَعْمَرَ عُمْرِي فَهِيَ لِلْعُمْرِ لَهُ وَلَوَرَّثْتَهُ مِنْ بَعْدِهِ، وَكَذَا إِذَا قَالَ جَعَلْتُ هَذِهِ الدَّارَ لَكَ عُمْرِي لِمَا قُلْنَا، وَأَمَّا الرَّابِعُ فَلِأَنَّ الْحَمْلَ هُوَ الْإِرْكَابُ حَقِيقَةً فَيَكُونُ عَارِيَةً لِكِنَّةِ يَحْتَمِلُ الْهَبَةَ يُقَالُ حَمَلَ الْإِمِيرُ قُلَانًا عَلَى فَرَسٍ وَيُرَادُ بِهِ التَّمْلِيكَ فَيُحْمَلُ عَلَيْهِ عِنْدَ نَيْتِهِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ وَهَبْتُ، نَحَلْتُ اور اعطیت کے الفاظ سے ہبہ منعقد ہو جاتا ہے، اس لیے کہ پہلا لفظ ہبہ کے لیے صریح ہے، اور دوسرا اس کے لیے مستعمل ہے۔ حضرت نبی اکرم ﷺ کا ارشاد گرامی ہے کیا اسی طرح تم نے اپنی ہر اولاد کو نحلہ (عطیہ) دیا ہے اور تیسرا لفظ بھی ہبہ کے لیے مستعمل ہے چنانچہ اعطاک اللہ اور وهبک اللہ دونوں ایک ہی معنی میں مستعمل ہیں۔ واہب کے اطعمتک هذا الطعام میں نے یہ نلہ تجھے کھانے کے لیے دیا ہے کہنے سے بھی ہبہ منعقد ہو جاتا ہے اسی طرح جعلت هذا الثوب لك کہنے سے أعمرتک هذا الشيء (میں نے یہ چیز زندگی بھر کے لیے تجھے دیدی) کہنے سے اور حملتک علی هذه الدابة میں نے تجھے اس سواری پر سوال کر دیا (اگر اس سے ہبہ کی نیت کی ہے) کہنے سے بھی ہبہ منعقد ہو جائے گا۔ لفظ اطعام سے ہبہ منعقد ہونے کی دلیل یہ ہے کہ جب اطعام کو ایسی چیز کی طرف منسوب کیا جائے جو خود کھائی جاتی ہو تو اس سے عین کی تملیک مراد ہوگی۔ برخلاف اس صورت کے جب اطعمتک هذه الأرض کہا ہو تو (یہ ہبہ نہیں ہوگا بلکہ) عاریت ہوگی، کیوں کہ زمین نہیں کھائی جاتی اور ایسا کہنے سے زمین کی پیداوار کھانا اور کھانا مراد ہوگا۔

اور دوسرے (جعلت الخ) لفظ سے ہبہ منعقد ہونے کی دلیل یہ ہے کہ حرف لام تملیک کے لیے موضوع ہے اور تیسرے لفظ سے ہبہ منعقد ہونے کی وجہ یہ ہے کہ حضرت نبی اکرم ﷺ کا ارشاد گرامی ہے جس نے کسی کے لیے بطور عمری کوئی چیز دید تو عمر لہ کی زندگی بھر کے لیے وہ چیز اس کی ہوگی اور اس کے بعد کے ورثاء کی ہوگی ایسے ہی جب یہ کہا ہو میں نے زندگی بھر کے لیے تجھے یہ گھر دیدیا اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں۔

چوتھے لفظ (حملتک الخ) سے ہبہ منعقد ہونے کی دلیل یہ ہے کہ حمل کے لغوی معنی ہیں سوار کرنا تو یہ عاریت ہوگی، لیکن اس میں ہبہ کا احتمال ہے چنانچہ بولا جاتا ہے امیر نے فلاں کو گھوڑے پر سوار کیا اور اس سے مالک بنانا مراد ہوتا ہے، لہذا ہبہ کی نیت کے وقت اسی پر محمول کیا جائے گا۔

اللغات:

﴿وہبت﴾ ہبہ کرنا۔ ﴿نحلت﴾ ہدیہ کرنا۔ ﴿اعطیت﴾ عطیہ کرنا۔ ﴿اعمر﴾ عمر بھر کے لیے کوئی چیز دے دینا۔ ﴿غلة﴾ پیداوار، آمدن۔ ﴿ورثہ﴾ پس ماندگان، ورثاء۔ ﴿الارکاب﴾ سوار کرنا۔

تخریج:

① رواہ البخاری فی صحیحہ، باب ۱۲، رقم الحدیث (۲۵۸۶) و مسلم، رقم الحدیث (۱۱۲۳۳)۔

② رواہ ابو داؤد فی سننہ، رقم الحدیث (۳۵۵۳)۔

ہبہ کے لیے کارآمد الفاظ و تعبیرات:

اس عبارت میں ان الفاظ کا بیان ہے جن سے ہبہ منعقد ہو جاتا ہے اور وہ یہ ہیں وَهَبْتُ، نَحَلْتُ اَعْطَيْتُ ان میں سے وَهَبْتُ ہبہ کے لیے صریح ہے اور باقی دونوں ہبہ اور عطیہ کے لیے مستعمل ہیں خود صاحب شریعت حضرت رسول اکرم ﷺ نے نَحَلْتُ کو عطیہ کے معنی میں استعمال فرمایا۔ درج ذیل چار الفاظ سے بھی ہبہ منعقد ہو جاتا ہے (۱) اَطْعَمْتُكَ هَذَا الطَّعَامَ (۲) جَعَلْتُ هَذَا الثَّوْبَ لَكَ (۳) اَعْمَرْتُكَ هَذَا الشَّيْءَ (۴) حَمَلْتُكَ عَلَى هَذِهِ الدَّابَّةِ۔ پہلے لفظ سے منعقد ہونے کی وجہ یہ ہے کہ جب لفظ اطعام ایسی چیز کی طرف منسوب کیا جائے جو بذات خود کھائی جاتی ہو جیسے یہاں طعام یعنی غلہ ہے تو اس سے اسی چیز کا مالک بنانا مراد ہوگا اور اسی کا نام ہبہ ہے۔ اور دوسرے لفظ یعنی جَعَلْتُ هَذَا الثَّوْبَ لَكَ میں جو لم ہے وہ تملیک کے لیے موضوع ہے اور ہبہ پر دلالت کر رہا ہے تیسرے لفظ سے ہبہ منعقد ہونے کی دلیل وہ حدیث پاک ہے جو کتاب میں مذکور ہے اور چوتھے لفظ یعنی حَمَلْتُكَ الخ سے اسی صورت میں ہبہ منعقد ہوگا جب قائل نے اس سے ہبہ کی نیت کی ہو اس لیے کہ یہ لفظ حقیقتاً اور لفظاً سوار کرنے کے لیے موضوع ہے لیکن اس میں ہبہ کا احتمال ہے اور اگر قائل نے ہبہ کی نیت سے یہ جملہ کہا ہو تو اس سے بھی ہبہ منعقد ہو جائے گا۔

وَلَوْ قَالَ كَسَوْتُكَ هَذَا الثَّوْبَ يَكُونُ هِبَةً، لِأَنَّهُ يُرَادُ بِهِ التَّمْلِيكُ، قَالَ اللَّهُ تَعَالَى أَوْ كَسَوْتُهُمْ، وَيُقَالُ كَسَى الْأَمِيرُ فَلَانًا ثَوْبًا أَوْ مَلَكَهُ مِنْهُ، وَلَوْ قَالَ مَنَحْتُكَ هَذِهِ الْجَارِيَةَ كَانَتْ عَارِيَةً لِمَا رَوَيْنَا مِنْ قَبْلُ، وَلَوْ قَالَ دَارِي لَكَ هِبَةً سَكْنَى أَوْ سَكْنَى هِبَةً فَهِيَ عَارِيَةٌ لِأَنَّ الْعَارِيَةَ مُحْكَمَةٌ فِي تَمْلِيكِ الْمُنْفَعَةِ، وَالْهِبَةُ تَحْتَمِلُهَا وَتَحْمِلُ تَمْلِيكَ الْعَيْنِ فَيَحْمِلُ لِمُحْتَمَلٍ عَلَى الْمُحْكَمِ، وَكَذَا إِذَا قَالَ عُمَرَى سَكْنَى أَوْ نَحَلَى سَكْنَى صَدَقَةٌ أَوْ صَدَقَةٌ عَارِيَةٌ أَوْ عَارِيَةٌ هِبَةً لِمَا قَدَّمْنَاهُ، وَلَوْ قَالَ هِبَةً تَسْكُنُهَا فَهِيَ هِبَةٌ، لِأَنَّ قَوْلَهُ تَسْكُنُهَا مَشْوَرَةٌ وَلَيْسَ بِتَنْسِيرٍ لَهُ وَهُوَ تَنْبِيْهُ عَلَى الْمَقْصُودِ، بِخِلَافِ قَوْلِهِ هِبَةً سَكْنَى، لِأَنَّهُ تَفْسِيرٌ لَهُ.

ترجمہ: اگر کسی نے کہا میں نے تجھے یہ کپڑا پہنا دیا تو یہ ہبہ ہوگا اس لیے کہ کسوة سے تملیک مراد لی جاتی ہے ”ارشاد ربانی ہے“ اَوْ كَسَوْتُهُمْ ”یا دس مساکین کو کپڑا دینا ہے۔ بولا جاتا ہے امیر نے فلاں کو کپڑا پہنایا یعنی اسے کپڑا کا مالک بنایا۔ اگر کہا میں نے یہ باندی تجھے منہ دی تو یہ عاریت ہوگی اس حدیث کی وجہ سے جو ہم ماقبل میں روایت کر چکے ہیں۔ اگر کہا میرا گھر تیرے لیے ہبہ سکنی ہے یا سکنی ہبہ ہے تو یہ عاریت ہوگی اس لیے کہ منفعت کی تملیک میں عاریت ہونا محکم اور یقینی ہے اور ہبہ تملیک منفعت کا بھی احتمال رکھتا ہے اور تملیک عین کا بھی احتمال رکھتا ہے، لہذا محتمل کو محکم پر محمول کر دیا جائے گا۔

ایسے ہی جب کہ میرا گھر تمہارے لیے عمری سکئی ہے یا نخلی سکئی ہے یا سنگنی صدقہ ہے یا صدقہ عاریت ہے یا عاریۃ ہبہ ہے تو تمام صورتیں عاریت ہوں گی اس دلیل کی وجہ سے جسے ہم پہلے بیان کر چکے ہیں اور اگر یوں کہ میرا گھر تمہارے لیے ہبہ ہے تم اس میں رہو تو یہ ہبہ ہوگا، کیونکہ اس کا قول لتسکنھا مشورہ ہے اور ہبہ کی تفسیر نہیں ہے بلکہ مقصود (یعنی رہائش) پر تنبیہ کرنا ہے۔ برخلاف اس کے ہبہ سکئی کہنے کے اس لیے کہ یہاں سکئی ہبہ کی تفسیر ہے۔

اللغات:

﴿کسوت﴾ کپڑا پہنانا۔ ﴿محکم﴾ طے شدہ، دو ٹوک، بے چلک۔

کچھ دیگر الفاظ ہبہ:

مسئلہ یہ ہے کہ کسوتك هذا الثوب کہنے سے بھی ہبہ منعقد ہو جائے گا، اس لیے کہ کسوة سے تملیک مراد ہوتی ہے اس کی دلیل قرآن کریم کا یہ ارشاد گرامی ہے او کسوتهم یعنی کفارہ یمین میں یا تو دس مساکین کو غلہ دیا جائے یا انھیں کپڑا دیا جائے اور یہ دینا بطور تملیک ہوتا ہے اسی لیے کسی الأمير فلانا ثوبا میں کسی مملک یعنی مالک بنانے کے لیے مستعمل ہے۔ اس کے برخلاف منہ دینا عاریت کے لیے مستعمل ہے، کیوں کہ حدیث پاک میں ہے المنحة مردوة کہ عاریت واپس کر دی جاتی ہے۔ ہاں اگر قائل اس سے ہبہ کی نیت کرتا ہے تو ہبہ منعقد ہو جائے گا، کیوں کہ نخلہ کی طرح منہ میں بھی عطیہ اور ہبہ کا احتمال ہے اور نیت سے محتمل متعین ہو جاتا ہے۔

ولو قال داري لك الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر کسی نے یہ کہا میرا گھر تیرے لیے ہبہ ہے رہائش کے لیے یا رہائش کے لیے ہبہ ہے یعنی خواہ ہبہ کو مقدم کرے یا سکئی کو بہر دو صورت یہ عاریت ہوگی، کیوں کہ لفظ سکئی کی وجہ سے یہاں عاریت ایک ہی معنی کو تقویت دے رہی ہے، اس لیے وہی معنی رائج ہوگا۔ یہی حکم اس صورت میں بھی ہوگا جب کوئی عمری سکئی یا نخلی سکئی صدقہ یا صدقہ عاریت کہے یعنی اس صورت میں بھی سکئی اور صدقہ اور عاریت کی وجہ سے عاریت والے معنی کو تقویت حاصل ہوگی اس لیے کہ ان دونوں صورتوں میں سکئی ماقبل کی تفسیر ہوگا۔ ہاں اگر داری لك ہبہ تسکنا کہے تو یہ ہبہ ہوگا اور یہاں لفظ تسکنا ماقبل کی تفسیر نہیں ہوگا بلکہ مشورہ ہوگا اور ہبہ کا معنی یہاں رائج ہوگا۔

قَالَ وَلَا يَجُوزُ الْهَبَةُ فِيمَا يَقْسَمُ إِلَّا مُحَوَّزَةً مَقْسُومَةً، وَهَبَةُ الْمَشَاعِ فِيمَا لَا يَقْسَمُ جَائِزٌ، وَقَالَ الشَّافِعِيُّ رَحِمَهُ اللَّهُ يَجُوزُ فِي الْوُجْهَيْنِ، لِأَنَّهُ عَقْدُ تَمْلِيكِ فَيَصِحُّ فِي الْمَشَاعِ وَغَيْرِهِ كَالْبَيْعِ بِأَنَوَاعِهِ وَهَذَا لِأَنَّ الْمَشَاعَ قَابِلٌ لِحُكْمِهِ وَهُوَ الْمِلْكُ فَيَكُونُ مُحَلًّا لَهُ، وَكَوْنُهُ تَبَرُّعًا لَا يَبْطُلُهُ الشُّيُوعُ كَالْقَرْضِ وَالْوَصِيَّةِ، وَلَنَا أَنَّ الْقَبْضَ مَنصُوصٌ عَلَيْهِ فِي الْهَبَةِ فَيُشْتَرَطُ كَمَالُهُ، وَالْمَشَاعُ لَا يَقْبَلُهُ إِلَّا بِصَمِّ غَيْرِهِ إِلَيْهِ وَذَلِكَ غَيْرُ مُوْهُوبٍ، وَلَآنَ فِي تَجَوُّزِهِ الزَّامَةُ شَيْءٌ لَمْ يَلْتَزِمْهُ وَهُوَ الْقِسْمَةُ وَلِهَذَا امْتَنَعَ جَوَازُهُ قَبْلَ الْقَبْضِ كَمَا لَا يَلْزَمُهُ التَّسْلِيمُ،

بِخِلَافٍ مَا لَا يَقْسَمُ لِأَنَّ الْقَبْضَ الْقَاصِرَ هُوَ الْمُمَكِّنُ فَيُكْتَفَى بِهِ وَلَا نَهَ لَا يَلْزَمُهُ مَوْنَةُ الْقِسْمَةِ، وَالْمَهَايَا تَلْزَمُهُ فِيمَا لَمْ يَتَبَرَّعْ بِهِ وَهُوَ الْمَنْفَعَةُ، وَالْهَبَةُ لَا قِتَ الْعَيْنَ، وَالْوَصِيَّةُ لَيْسَ مِنْ شَرْطِهَا الْقَبْضُ وَكَذَا الْبَيْعُ الصَّحِيحُ وَالْبَيْعُ الْفَاسِدُ وَالصَّرْفُ وَالسَّلَامُ فَالْقَبْضُ فِيهَا غَيْرُ مَنْصُوصٍ عَلَيْهِ، وَلِأَنَّهَا عَقُودُ ضَمَانٍ فَتَنَاسَبَ لَزُومُهُ مَوْنَةُ الْقِسْمَةِ، وَالْقَرْضُ تَبَرُّعٌ مِنْ وَجْهِهِ وَعَقْدُ ضَمَانٍ مِنْ وَجْهِهِ فَشَرْطُنَا الْقَبْضُ الْقَاصِرَ دُونَ الْقِسْمَةِ عَمَلًا بِالشُّبُهَيْنِ عَلَى أَنَّ الْقَبْضَ غَيْرُ مَنْصُوصٍ عَلَيْهِ، وَلَوْ وَهَبَ مِنْ شَرِيكِهِ لَا يَجُوزُ لِأَنَّ الْحُكْمَ يَدَارُ عَلَى نَفْسِ الشُّيُوعِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ قابل تقسیم چیزوں میں اسی وقت ہبہ جائز ہے جب انھیں تقسیم کر کے الگ الگ کر دیا گیا ہو اور جو چیز تقسیم کے قابل نہ ہو اس کو غیر تقسیم شدہ حالت میں ہبہ کرنا جائز ہے۔ امام شافعی رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ دونوں صورتوں میں جائز ہے اس لیے کہ ہبہ عقد تملیک ہے، لہذا مشاع اور غیر مشاع دونوں کا ہبہ جائز ہوگا جیسے مشترک اور غیر مشترک چیز کی بیع صحیح ہے، یہ حکم اس وجہ سے ہے کہ غیر قابل تقسیم چیز بھی حکم ہبہ یعنی ملکیت کو قبول کرتی ہے، لہذا مشاع چیز بھی محل ہبہ ہوگا اور شیوع اس کے تبرع ہونے کو باطل نہیں کرتا جیسے قرض اور وصیت میں ہے۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ ہبہ میں قبضہ مشروط اور منصوص ہوتا ہے، لہذا کمال قبضہ شرط ہوگا اور مشاع اور مشترک چیز دوسری چیز کو ملائے بغیر پورے قبضہ کو قبول نہیں کرتی حالاں کہ دوسری چیز ہبہ نہیں کی گئی ہے، اور اس لیے کہ مشترک چیز کے ہبہ کو جائز قرار دینے میں واہب پر ایسا عمل لازم کرنا لازم آئے گا جس کا اس نے التزام نہیں کیا ہے یعنی تقسیم اور ہواہ اسی لیے قبضہ سے پہلے ہبہ کا جواز ممنوع ہے تاکہ واہب پر شئی موهوب کی تسلیم نہ لازم آئے۔ برخلاف ان چیزوں کے جو قابل تقسیم نہیں ہیں، اس لیے کہ اس میں ناقص قبضہ ہی ممکن ہے لہذا اسی پر اکتفاء کر لیا جائے گا اور اس لیے کہ غیر قابل تقسیم چیزوں میں واہب پر تقسیم کی مشقت نہیں لازم آئے گی۔ اور مہایات اس چیز میں لازم آئی ہے جس کا واہب نے تبرع نہیں کیا ہے اور ہبہ عین سے متصل ہے اور وصیت کے لیے قبضہ شرط نہیں ہے ایسے ہی بیع صحیح، بیع فاسد، بیع اور بیع سلم میں بھی قبضہ مشروط اور منصوص نہیں ہے اور اس لیے کہ یہ عقود ضمان ہیں لہذا تقسیم کا صرف لازم ہونے کے مناسب ہیں۔ اور قرض من وجہ تبرع ہے اور من وجہ عقد ضمان ہے لہذا ہم نے قرض میں قبضہ قاصرہ کی شرط لگائی ہے اور تقسیم کی شرط نہیں لگائی ہے تاکہ دونوں حیثیتوں پر عمل ہو جائے علاوہ ازیں اس میں قبضہ غیر منصوص ہے۔ اور اگر واہب نے اپنے شریک کو ہبہ کیا تو بھی جائز نہیں ہے، کیونکہ حکم (یعنی عدم جواز ہبہ) کا مدار نفس شیوع پر ہے (اور وہ یہاں موجود ہے)۔

اللغات:

﴿محوز﴾ الگ کیا ہوا۔ ﴿مقسوم﴾ تقسیم کیا ہوا۔ ﴿المشاع﴾ پھیلا ہوا۔ ﴿الشیوع﴾ پھیل جانا۔ ﴿منصوص﴾ علیہ واضح بیان کیا ہوا۔ ﴿تجويز﴾ جائز قرار دینا۔ ﴿القاصر﴾ کم درجے میں۔ ﴿المہایا﴾ باری باری فائدہ اٹھانا۔
مشاع چیز کے ہے میں تفصیل:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر کوئی چیز تقسیم کے قابل ہو اور مشترک ہو تو جب تک اس چیز کو تقسیم کر کے الگ الگ نہ کر لیا جائے اور واہب کا حصہ غیر واہب سے ممتاز نہ کر دیا جائے اس وقت تک اس چیز کا ہبہ درست نہیں ہے۔ ہاں جو چیز قابل تقسیم نہ ہو یعنی اس میں تقسیم ممکن نہ ہو اور وہ مشترک ہو تو بھی اس کا ہبہ درست اور جائز ہے۔ یہ تفصیل ہمارے یہاں ہے۔ اور امام شافعی رحمہ اللہ کے یہاں مشاع قابل تقسیم اور غیر قابل تقسیم دونوں کا ہبہ درست اور جائز ہے جیسے مشاع قابل تقسیم اور مشاع غیر قابل تقسیم کی بیع درست ہے اسی طرح ان کا ہبہ بھی درست ہوگا۔ کیوں کہ بیع کی طرح یہ بھی عقد تملیک ہے، اور مشاع مطلق میں جواز ہبہ کی دلیل یہ ہے کہ مشاع اور مشترک چیز میں بھی ہبہ کا حکم یعنی ملکیت ثابت اور متحقق ہو سکتی ہے، اس لیے مشاع مشترک چیز بھی ہبہ کا مکمل ہوگی اور اس میں ہبہ درست ہوگا اور یہ اعتراض کرنے کی گنجائش نہیں ہوگی کہ ہبہ تبرع اور احسان ہے اور شیوع سے باطل ہو جائے گا، کیوں کہ شیوع تبرع اور احسان کے منافی نہیں ہے جیسے شیوع اور اشتراک قرض اور وصیت کے منافی نہیں ہوتا چنانچہ اگر کسی نے کسی کو ایک ہزار روپیہ دیا اور کہا کہ اس میں سے 500 قرض کے ہیں اور 500 تجارت و بضاعت کے ہیں یا وصیت میں بھی جو اشتراک ہوتا ہے وہ شیوع کے منافی نہیں ہوتا اسی طرح یہ شیوع بھی صحت ہبہ کے منافی اور اس سے مانع نہیں ہوگا۔

ولنا الخ ہماری دلیل یہ ہے کہ صحت ہبہ اور اس کی تمامیت کے لیے قبضہ کرنا شرط ہے اور یہ شرط مخصوص ہے لقولہ علیہ السلام لا تصح الہبۃ الا مقبوضۃ لہذا شئ موہوب پر جب تک پورا قبضہ نہیں ہوگا اس وقت ہبہ تام نہیں ہوگا حالاں کہ اشتراک اور عدم افراز کی وجہ سے شئ موہوب پر جب تک پورا قبضہ نہیں ہوگا اس وقت ہبہ تام نہیں ہوگا حالاں کہ اشتراک اور عدم افراز کی وجہ سے شئ موہوب پر پورا قبضہ نہیں ہو سکے گا اس لیے ہم غیر مقسوم مشاع کے ہبہ کو جائز نہیں قرار دیں گے۔

اس عدم جواز کی دوسری دلیل یہ ہے کہ اگر ہم غیر قابل تقسیم مشاع کا ہبہ جائز قرار دیدیں تو اس سے واہب پر بلا ضرورت تقسیم کا بوجھ لانا لازم آئے گا حالاں کہ وہ اس کے لیے تیار نہیں ہے اس لیے مالک کو ضرر سے بچایا جائے گا اور اس ہبہ کے جواز کا راستہ روک دیا جائے گا۔

اس کے برخلاف غیر قابل تقسیم چیزوں میں ہبہ درست ہے، کیوں کہ جب ان میں تقسیم ممکن ہی نہیں ہے تو مالک اور واہب پر تقسیم کا بار بھی نہیں ہوگا اور اس چیز پر جو ظاہری قبضہ ہے وہی قبضہ تامہ کے سلسلے میں کافی ہو جائے گا اور اسی قبضے کا اعتبار کر کے ہبہ درست قرار دیا جائے گا۔ زیادہ سے زیادہ یہاں یہ لازم آئے گا کہ موہوب لہ شریک غیر واہب کے ساتھ مہایات اور باری باری سے نفع اٹھائے گا، لیکن یہ مہایات نفع سے متعلق ہے نہ کہ ہبہ سے، حالاں کہ مسئلہ ہبہ کا ہے نفع کا نہیں ہے اس لیے مہایات فی النفع سے صحت ہبہ پر کوئی آج نہیں آئے گی۔

والوصیۃ الخ فرماتے ہیں کہ امام شافعی رحمہ اللہ کا مشاع کے ہبہ کو وصیت پر قیاس کرنا صحیح نہیں ہے، کیوں کہ وصیت کے لیے قبضہ شرط نہیں ہے جب کہ ہبہ کے لیے قبضہ شرط ہے اس لیے وصیت میں شیوع مانع نہیں ہوگا، لیکن ہبہ میں شیوع مانع ہوگا۔ اسی طرح بیع صحیح، بیع فاسد اور بیع صرف وغیرہ بھی شیوع کے ہوتے ہوئے درست اور جائز ہیں، کیوں کہ ان میں قبضہ نہ تو مخصوص ہے اور نہ ہی مشروط ہے، دوسری بات یہ ہے کہ بیع صحیح وغیرہ عقود ضمان ہیں اور عقود ضمان میں تقسیم وغیرہ کا صرفہ لازم کیا جاسکتا ہے جب کہ قرض من وجہ تبرع ہے اس لیے کہ قرض لینے والا اس سے نفع اندوز ہوتا ہے اور من وجہ عقد ضمان ہے اس لیے تبرع کی جہت کا خیال رکھتے ہوئے

ہم نے قرضے میں حقیقی قبضے کی شرط نہیں لگائی گئی ہے اور قبضہ قاصرہ پر اکتفاء کر لیا ہے اور شبہہ عقد ضمان کا اعتبار کر کے ہم نے اس میں تقسیم کو مشروط نہیں کیا ہے۔

ولو وهب الخ فرماتے ہیں کہ اگر مشاع غیر مقسوم کو ایک ساتھ نے اپنا حصہ دوسرے ساتھی کو ہبہ کر دیا تو یہ بھی صحیح نہیں ہے، کیوں کہ عدم صحت اور عدم جواز کی جو علت ہے یعنی شیوع وہ یہاں بھی موجود ہے اور اسی شیوع پر حکم کا مدار ہے اور یہ حکم شریک اور غیر شریک دونوں کو عام ہے۔

قَالَ وَمَنْ وَهَبَ شِقْصًا مُشَاعًا فَالْهَبَةُ فَاسِدَةٌ لِمَا ذَكَرْنَا فَإِنْ قَسَّمَهُ وَسَلَّمَهُ جَازٌ، لِأَنَّ تَمَامَهُ بِالْقَبْضِ وَعِنْدَهُ لَا شَيْوُوعٌ، قَالَ وَلَوْ وَهَبَ دَقِيقًا فِي حِنْطَةٍ أَوْ دُهْنًا فِي سَمْسَمٍ فَالْهَبَةُ فَاسِدَةٌ فَإِنْ طَحَنَ وَسَلَّمَهُ لَمْ يَجْزُ وَكَذَا السَّمْنُ فِي اللَّبَنِ، لِأَنَّ الْمَوْهُوبَ مَعْدُومٌ وَلِهَذَا لَوْ اسْتَخْرَجَهُ الْغَاصِبُ يَمْلِكُهُ، وَالْمَعْدُومُ لَيْسَ بِمَحَلٍّ لِلْمِلْكِ فَوَقَعَ الْعَقْدُ بَاطِلًا فَلَا يَنْعَقِدُ إِلَّا بِالتَّجْدِيدِ، بِخِلَافِ مَا تَقَدَّمَ، لِأَنَّ الْمَشَاعَ مَحَلٌّ لِلتَّمْلِيكِ، وَهَبَةُ اللَّبَنِ فِي الصَّرْعِ وَالصُّوفِ عَلَى ظَهْرِ الْغَنَمِ وَالزَّرْعِ وَالنَّخْلِ فِي الْأَرْضِ وَالْتَمَرُ فِي النَّخِيلِ بِمَنْزِلَةِ الْمَشَاعِ، لِأَنَّ امْتِنَاعَ الْجَوَازِ لِلِاتِّصَالِ وَذَلِكَ يَمْنَعُ الْقَبْضَ كَالْمَشَاعِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی شخص نے کوئی مشترک ٹکڑا ہبہ کیا تو ہبہ فاسد ہوگا اس دلیل کی وجہ سے جو ہم بیان کر چکے ہیں ہاں اگر واہب اسے تقسیم کر کے (علاحدہ کر لے پھر) سپرد کرے تو جائز ہوگا، کیوں کہ ہبہ قبضہ سے مکمل ہوتا ہے اور قبضہ کے وقت اس میں شیوع نہیں ہوتا۔ فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے گندم میں آٹا ہبہ کیا یا تل کا تیل ہبہ کیا تو ہبہ فاسد ہے اور اگر گندم پیس کر سپرد کر دیا تو بھی جائز نہیں ہے اور دودھ میں موجود مکھن کا بھی یہی حکم ہے، اس لیے کہ موهوب معدوم ہے اسی لیے اگر غاصب انھیں نکال لے تو (ضمان دینے کے بعد) وہ اس کا مالک ہو جائے گا اور معدوم ملکیت کا محل نہیں ہوتا لہذا عقد باطل ہو جائے گا اور تجدید عقد کے بعد عقد صحیح نہیں ہوگا، برخلاف اس صورت کے جو گذر چکی ہے اس لیے کہ مشترک چیز محل تملیک ہے، چھاتی میں دودھ کا ہبہ اور بکریوں کی پشت پر اون کا ہبہ، زمین میں موجود کھیتی اور درخت کا ہبہ اور کھجور کے درخت میں موجود کھجور کا ہبہ مال مشاع کے ہبہ کے درجے میں ہے، اس لیے کہ جواز کا ممتنع ہونا اتصال کی وجہ سے ہے اور اتصال قبضہ سے مانع ہے جیسے مشاع قبضہ سے مانع ہے۔

اللغات:

۱۔ ﴿شِقْصٌ﴾ حصہ، جزء۔ ﴿دَقِيقٌ﴾ آٹا۔ ﴿حِنْطَةٌ﴾ گندم۔ ﴿دُهْنٌ﴾ تیل۔ ﴿سَمْسَمٌ﴾ تل۔ ﴿طَحَنَ﴾ پانا۔
 ﴿السَّمْنُ﴾ گھی۔ ﴿اللَّبَنُ﴾ دودھ۔ ﴿اسْتَخْرَجَ﴾ نکالنا۔ ﴿التَّجْدِيدُ﴾ نئے سرے سے عقد کرنا۔ ﴿الْفِرْعُ﴾ تھن۔
 ﴿الصُّوفُ﴾ اون۔ ﴿ظَهْرُ الْغَنَمِ﴾ بکری کی پشت۔ ﴿النَّخْلُ﴾ کھجور۔ ﴿الْتَمَرُ﴾ تر کھجور۔ ﴿امْتِنَاعٌ﴾ رکنا۔

مخلوط چیز کا ہبہ:

عبارت میں دو مسئلے مذکور ہیں:

(۱) اگر کسی شخص نے کوئی مشترک ٹکڑا ہبہ کیا تو ہبہ فاسد ہوگا اسی لیے کہ ہبہ قبضہ سے تام ہوتا ہے حالاں کہ اشتراک اور شیوع کی وجہ سے قبضہ ممکن نہیں ہے اس لیے یہ ہبہ فاسد ہے، ہاں اگر واہب اپنا حصہ الگ کر کے موہوب لہ کو دیدے تو ہبہ درست ہو جائے گا، کیوں کہ علاحدہ ہو جانے سے اس پر قبضہ کرنا آسان ہو جائے گا اور قبضہ کے بعد شیوع ختم ہو جائے گا۔ اور جواز ہبہ کا راستہ کلیئر ہو جائے گا۔

(۲) مسئلہ یہ ہے کہ اگر گیہوں اور تل صحیح سالم موجود ہیں اور ان کا آنا اور تل نہیں بنایا گیا تھا کہ مالک نے اس گندم اور تل کے آٹے اور تیل کو کسی کے لیے ہبہ کر دیا تو ہبہ فاسد ہے اس لیے کہ دونوں صورتوں میں شئی موہوب معدوم ہے اور معدوم پر قبضہ کرنا مستحذر ہے حالاں کہ ہبہ کی تمامیت قبضہ پر موقوف ہے اس لیے ان دونوں کا ہبہ فاسد ہے۔ یہی وجہ ہے کہ اگر غاصب نے تل غصب کیا اور مغضوب منہ کو ضمان دینے کے بعد غاصب نے اس کا تیل نکال لیا تو وہ اس کا مالک ہو جائے گا اس لیے کہ بوقت غصب تیل معدوم تھا اور اس غاصب پر اس تیل کو واپس کرنا یا اس کا ضمان دینا لازم نہیں تھا۔

اگر ہبہ کرنے کے بعد واہب گندم پسوا کر آنا بنوادے یا تل سے تیل نکلا کر موہوب لہ کے حوالے کرے تو بھی ہبہ صحیح نہیں ہوگا، کیوں کہ ابتداء میں وہ فاسد اور باطل منعقد ہوا ہے لہذا تجدید عقد کے بغیر صحیح نہیں ہوگا لٰن الفاسد لا ینقلب جائزاً۔ اس کے برخلاف مشاع چیز کے ہبہ کا مسئلہ ہے تو اگر واہب شیوع ختم کر دے اور اپنا حصہ الگ کر کے موہوب لہ کو سپرد کر دے تو جو ہبہ تھا وہ صحیح ہو جائے گا، کیوں کہ مشاع میں شئی موہوب موجود ہوتی ہے اور اگرچہ اس پر قبضہ مکمل نہیں ہوتا، ہم قبضہ متصور ضرور ہوتا ہے اور شیوع ختم ہوتے ہی یہ حقیقت میں تبدیل ہو جاتا ہے اس لیے مشاع کا ہبہ جائز ہوگا۔

وہبۃ اللین الخ فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے جانور کی چھاتی میں موجود دودھ ہبہ کیا یا زمین یا درخت میں موجود کھیتی اور پھل ہبہ کیا تو ہبہ مشاع کی طرح اس ہبہ کا بھی جواز موقوف ہوگا اور واہب شئی موہوب کو الگ کر کے موہوب لہ کے حوالے کر دے گا تو جواز ہبہ کا راستہ صاف ہو جائے گا لیکن شروع میں یہ جائز نہیں ہوگا، کیوں کہ یہاں بھی شئی موہوب غیر موہوب کے ساتھ متصل رہتی ہے اور یہ اتصال شیوع اور اشتراک کے درجے میں ہے، لہذا جس طرح اشتراک ختم ہونے سے مشاع کا ہبہ درست ہو جاتا ہے اسی طرح اتصال ختم ہونے سے مذکورہ چیزوں کا ہبہ درست ہو جائے گا، کیوں کہ فقہ کا یہ مشہور ضابطہ ہے: إذا زال المانع عاد الممنوع۔

قَالَ وَإِذَا كَانَتِ الْعَيْنُ فِي يَدِ الْمُوْهَبِ لَهُ مَلَكَهَا بِالْهَبَةِ وَإِنْ لَمْ يَجِدْ فِيهِ قَبْضًا، لِأَنَّ الْعَيْنَ فِي قَبْضِهِ وَالْقَبْضُ هُوَ الشَّرْطُ، بِخِلَافِ مَا إِذَا بَاعَهُ مِنْهُ، لِأَنَّ الْقَبْضَ فِي الْبَيْعِ مَضْمُونٌ فَلَا يَنْتُوبُ عَنْهُ قَبْضُ الْأَمَانَةِ، أَمَّا قَبْضُ الْهَبَةِ غَيْرُ مَضْمُونٍ فَيَنْتُوبُ عَنْهُ، وَإِذَا وَهَبَ الْآبُ ابْنَهُ الصَّغِيرَ هَبَةً مَلَكَهَا الْآبُ بِالْعَقْدِ، لِأَنَّهُ فِي قَبْضِ الْآبِ فَيَنْتُوبُ عَنْ قَبْضِ الْهَبَةِ، وَلَا فَرْقَ بَيْنَ مَا إِذَا كَانَ فِي يَدِهِ أَوْ فِي يَدِ مُوَدَّعِهِ لِأَنَّ يَدَهُ كَيْدُهُ، بِخِلَافِ مَا إِذَا كَانَ مَرْهُونًا أَوْ مَغْضُوبًا أَوْ مَبِيعًا بَيْعًا فَاسِدًا لِأَنَّهُ فِي يَدِ غَيْرِهِ أَوْ فِي مِلْكِ غَيْرِهِ، وَالصَّدَقَةُ فِي هَذَا مِثْلُ الْهَبَةِ،

وَكَذَٰلَآ اِذَا وَهَبْتَ لَهٗ اَمَّهُ وَهُوَ فِي عِيَالِهَا وَالْاَبُ مَيِّتٌ وَلَا وِصِيَّ لَهٗ وَكَذَٰلِكَ كُلُّ مَنْ يَّعُوْلُهٗ، وَاِنْ وَهَبَ لَهٗ اُجْنَبِيٌّ
هَبَةً تَمَّتْ بِقَبْضِ الْاَبِ لِاَنَّهُ يَمْلِكُ عَلَيْهِ الدَّائِرُ بَيْنَ النَّافِعِ وَالضَّارِّ فَاَوْلَىٰ اَنْ يَمْلِكَ الْمُنَافِعَ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر شئی موہوب موہوب لہ کے قبضہ میں ہو تو ہبہ کرنے سے موہوب لہ اس کا مالک ہو جائے گا اگرچہ تجدید قبضہ نہ کرے، کیوں کہ شئی موہوب اسی کے قبضہ میں ہے اور صحت ہبہ کے لیے قبضہ ہی شرط ہے۔ برخلاف اس صورت کے جب کسی کے قبضہ میں کوئی چیز ہو اور مالک قابض ہی سے اسے فروخت کرے۔ اس لیے کہ بیع کا قبضہ مضمون ہوتا ہے، لہذا قبضہ امانت اس کے قائم مقام نہیں ہوا۔ رہا قبضہ ہبہ تو وہ غیر مضمون ہوتا ہے اس لیے قبضہ امانت اس کے قائم مقام ہو جائے گا۔

اگر باپ نے اپنے چھوٹے بچے کو کوئی چیز ہبہ کی تو عقد کی وجہ سے ابن اس چیز کا مالک ہو جائے گا، کیوں کہ شئی موہوب ہبہ سے پہلے ہی باپ کے قبضہ میں ہے لہذا یہ قبضہ قبضہ ہبہ کے قائم مقام ہو جائے گا۔ اور اس حکم میں کوئی فرق نہیں ہے کہ شئی موہوب واپس کے قبضہ میں ہو یا اس کے مودع کے پاس ہو، اس لیے کہ مودع کا قبضہ قبضہ مودع کے مانند ہے۔ برخلاف اس صورت کے جب وہ مرہون ہو یا مغضوب ہو یا بیع فاسد کے طور پر بیچی گئی ہو، کیوں کہ اب وہ چیز دوسرے کے قبضے یا دوسرے کی ملکیت میں ہے۔ اور اس حکم میں صدقہ ہبہ کے درجے میں ہے۔ ایسے ہی جب بچہ اپنی ماں کی پرورش میں ہو اور ماں نے اس کے لیے کوئی چیز ہبہ کی، اس کا باپ مرچکا ہو اور اس کا کوئی وصی نہ ہو، یہی حکم ہر اس شخص کا ہے جو بچے کی سرپرستی کر رہا ہو۔ اگر بچے کے لیے کسی اجنبی نے کوئی چیز ہبہ کی تو باپ کے قبضہ کرنے سے ہبہ تام ہو جائے گا اس لیے کہ جب بچے کے لیے باپ اس چیز کے لین دین کا مالک ہے جس میں نفع اور نقصان کا احتمال ہو تو منافع لینے کا اسے بدرجہ اولیٰ حق اور اختیار حاصل ہوگا۔

الغائ:

﴿جَدِّد﴾ تجدید کرنا، از سر نو کرنا، نیا کرنا۔ ﴿مضمون﴾ ضمان لی ہوئی چیز۔ ﴿ینوب﴾ قائم مقام ہونا۔ ﴿یَعُوْلُهٗ﴾ جو اس کی کفالت، اور عیال میں ہے۔ ﴿الدائر﴾ دو چیزوں کے درمیان ہونے والا۔ ﴿النافع﴾ نفع بخش۔ ﴿الضار﴾ نقصان دہ۔

ہے کے لیے نیا قبضہ شرط نہیں:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ بکر کی سائیکل زید کے پاس ہے اور بکر نے زید ہی کو وہ سائیکل ہبہ کر دی تو زید اس سائیکل کا مالک ہو جائے گا اور ہبہ صحیح ہو جائے گا یعنی صحت ہبہ اور اس کا تمامیت کے لیے تجدید قبضہ کی ضرورت نہیں ہوگی، کیوں کہ موہوب لہ پہلے ہی سے شئی موہوب پر قابض ہے اور اس کا قبضہ قبضہ امانت ہے لہذا وہ قبضہ ہبہ کے قائم مقام ہو جائے گا، لیکن اگر بکر اپنی سائیکل ہبہ کرنے کے بجائے زید (جو قابض ہے اس) سے فروخت کر دے تو تجدید قبضہ کے بغیر بیع تام نہیں ہوگی، اس لیے کہ زید کا قبضہ قبضہ امانت ہے اور بیع کا قبضہ قبضہ ضمانت ہوتا ہے۔ اور امانت ضمانت سے ادنیٰ ہے اس لیے وہ اعلیٰ کو شامل نہیں ہوگی اور تجدید قبضہ کرنا ہوگا۔

وإذا وهب الأب الخ مسئلہ یہ ہے کہ باپ بچے کا سرپرست اور ذمہ دار ہوتا ہے اور بچے کے لین دین کا مالک ہوتا ہے اس لیے اگر باپ بچے کو کوئی چیز ہبہ کرے تو ہبہ صحیح ہوگا اور باپ کا قبضہ بچے کا اپنا قبضہ شمار ہوگا خواہ وہ چیز باپ کے پاس ہو یا اس نے کسی

کے پاس اسے ودیعت رکھا ہو اس لیے کہ مودع کا قبضہ مودع اور مالک کے قبضے کے مثل ہوتا ہے ہاں اگر وہ چیز رہن رکھی ہوئی ہو یا کسی نے باپ کے پاس سے اسے غصب کر لیا ہو یا باپ نے بیع فاسد کے طور پر بیچ کر اسے مشتری کے حوالے کر دیا ہو تو یہ ہبہ معتبر نہیں ہوگا، کیوں کہ اب اس پر دوسرے کا قبضہ اور تسلط ہے اور دوسرے کا قبضہ بچے کا قبضہ نہیں شمار ہوگا لہٰذا لیس فی عیالہ۔ جو حکم باپ کے ہبہ کا ہے مذکورہ صورتوں میں وہی حکم صدقہ کرنے کا بھی ہے، یعنی اگر صدقہ کی ہوئی چیز باپ یا اس کے مودع کے پاس ہو تو صدقہ صحیح ہوگا اور اگر وہ چیز مرہون یا مغضوب ہو تو صحیح نہیں ہوگا۔

و کذا اذا وهبت له الخ ایک بچہ ہے اس کا باپ مرچکا ہے اور اس کا وصی بھی نہیں ہے وہ بچہ اپنی ماں کی ”دیکھ رکھ“ میں ہے یا کسی دوسرے کی سرپرستی میں ہے اب ماں اگر اس کے لیے کچھ ہبہ کرے یا وہ دوسرا شخص ہبہ کرے تو یہ ہبہ درست اور جائز ہوگا اور بچہ جس کی پرورش میں ہوگا اس کا قبضہ بچے کا قبضہ شمار ہوگا۔ اسی طرح اگر کوئی اجنبی بچے کو کچھ ہبہ کرے تو باپ کے قبضہ کرنے سے ہبہ تام ہو جائے گا، اس لیے کہ جب باپ بچے کے لیے ایسی چیز کا لین دین کر سکتا ہے جس میں نفع نقصان دونوں کا احتمال ہو تو جس چیز میں سراسر نفع ہی نفع ہو اس کے لینے اور اس پر قبضہ کرنے کا تو اسے ہر حال میں حق ہوگا۔

وَإِنْ وَهَبَ لِلْيَتِيمِ هَبَةً فَقَبَضَهَا لَهُ وَلِيُّهُ وَهُوَ وَصِيُّ الْآبِ أَوْ جَدُّ الْيَتِيمِ أَوْ وَصِيُّهُ جَائِزٌ، لِأَنَّ لِهَوْلَاءِ وَلَايَةً عَلَيْهِ لِقِيَامِهِمْ مَقَامَ الْآبِ، وَإِنْ كَانَ فِي حَجَرِ أُمِّهِ فَقَبَضَهَا لَهُ جَائِزٌ، لِأَنَّ لَهَا الْوَلَايَةَ فِيمَا يَرْجِعُ إِلَى حِفْظِهِ وَحِفْظِ مَالِهِ وَهَذَا مِنْ بَابِهِ، لِأَنَّهُ لَا يَنْبَغِي إِلَّا بِالْمَالِ فَلَا بُدَّ مِنْ وَلَايَةِ تَحْصِيلِ الْمَنَافِعِ وَكَذَا إِذَا كَانَ فِي حَجَرِ أَجْنَبِيٍّ يَرْبِيهِ، لِأَنَّ لَهُ عَلَيْهِ يَدًا مُعْتَبَرَةً لَا تَرَى أَنَّهُ لَا يَتِمَّ كُنْ أَجْنَبِيٍّ آخَرُ أَنْ يَنْزِعَهُ مِنْ يَدِهِ فَيَمْلِكُ مَا يَتِمَّ حَصْنُ نَفْعًا فِي حَقِّهِ، وَإِنْ قَبَضَهُ الصَّبِيُّ الْهَبَةَ بِنَفْسِهِ جَائِزٌ مَعْنَاهُ إِذَا كَانَ عَاقِلًا لِأَنَّهُ نَافِعٌ فِي حَقِّهِ وَهُوَ مِنْ أَهْلِهِ، وَفِيمَا وَهَبَ لِلصَّغِيرَةِ يَجُوزُ قَبْضُ زَوْجِهَا لَهَا بَعْدَ الزَّوْفِ لِتَقْوِيضِ الْآبِ أُمُورَهَا إِلَيْهِ دَلَالَةً، بِخِلَافِ مَا قَبْلَ الزَّوْفِ وَيَمْلِكُ مَعَ حَضْرَةِ الْآبِ، بِخِلَافِ الْأُمِّ وَكُلُّ مَنْ يَعُولُهَا غَيْرَهَا حَيْثُ لَا يَمْلِكُ نَفْسَهَا إِلَّا بَعْدَ مَوْتِ الْآبِ أَوْ غَيْبِهِ غَيْبَةً مُنْقَطِعَةً فِي الصَّحِيحِ، لِأَنَّ تَصَرُّفَ هَوْلَاءِ لِلضَّرُورَةِ لَا يَتَقَوَّضُ الْآبُ وَمَعَ حُضُورِهِ لَا ضَرُورَةَ.

ترجمہ: اگر یتیم کو کوئی چیز ہبہ کی گئی اور اس کے لیے اس کے ولی نے اس پر قبضہ کر لیا اور وہ ولی اس کے باپ کا وصی ہے یا یتیم کا دادا ہے یا دادا کا وصی ہے تو جائز ہے، اس لیے کہ ان مذکورین کو اس پر ولایت حاصل ہے، کیوں کہ یہ لوگ باپ کے قائم مقام ہوتے ہیں۔ اور اگر یتیم اپنی ماں کی پرورش میں ہو اور ماں اس کے ہبہ پر قبضہ کرے تو بھی ہبہ اور قبضہ جائز ہے، اس لیے کہ جو چیز بچے کی در اس کے مال کی حفاظت سے متعلق ہو اس میں ماں کو ولایت حاصل ہے اور ہبہ پر قبضہ کرنا حفظ مال میں سے ہے، کیوں کہ مال کے بغیر بچہ زندہ نہیں رہ سکتا، لہٰذا نفع بخش چیز حاصل کرنے کی ولایت کا ہونا ضروری ہے، یہی حکم اس صورت میں ہے جب وہ بچہ کسی اجنبی کی پرورش میں ہو اور وہ اس کی تربیت کر رہا ہو، اس لیے اس بچے پر اجنبی کو معتبر اور مقبول قبضہ حاصل ہے، کیا دیکھتے نہیں کہ دوسرا کوئی

اجنبی اس بچے کو مذکورہ اجنبی کے قبضے سے لینے کا مالک نہیں ہے لہذا جو چیز بچے کے حق میں خالص نفع ہوا اجنبی اسے لینے کا مالک ہوگا۔ اگر بچہ بذات خود ہبہ پر قبضہ کرے تو بھی جائز ہے یعنی جب وہ بچہ عاقل ہو اس لیے کہ ہبہ پر قبضہ کرنا اس بچے کے حق میں نفع بخش ہے اور (عاقل ہونے کی وجہ سے) بچہ قبضہ کرنے کا اہل ہے۔ اگر بچی کو کوئی چیز ہبہ کی گئی اور اس کے شوہر نے اس سے زفاف کر لیا تو بچی کے ہبہ پر شوہر کے لیے قبضہ کرنا جائز ہے، اس لیے کہ دلالت باپ بچی کے معاملات اس کے شوہر کے سپرد کر دیتا ہے۔ برخلاف زفاف سے پہلے کے۔ اور باپ کی موجودگی میں بھی شوہر اس کا مالک ہوگا۔ برخلاف ماں کے اور ہر اس شخص کے جو ماں کے علاوہ بچی کی پرورش کرتا ہو کہ یہ لوگ باپ کی موت یا صحیح قول کے مطابق غیبت منقطعہ کے طور پر اس کے غائب ہونے کی صورت میں ہی اس کے ہبہ پر قبضہ کرنے کے مالک ہوں گے۔ اس لیے کہ ان لوگوں کا تصرف بر بنائے ضرورت ہوتا ہے، باپ کے سپرد کرنے سے نہیں ہوتا اور باپ کی موجودگی میں ضرورت نہیں رہتی۔

اللغات:

﴿وصی﴾ سرپرست، مقرر کردہ۔ ﴿حجو﴾ گود۔ ﴿یومی﴾ تربیت کرنا، پرورش کرنا۔ ﴿یتمکن﴾ اختیار رکھتا ہے۔ ﴿ینزع﴾ کھینچنا، واپس لینا۔ ﴿یتمحض﴾ خالص ہونا۔ ﴿الزفاف﴾ رخصتی۔ ﴿تفویض﴾ سپرد کرنا، حوالے کرنا۔

غیر اہل کی طرف سے کون قبضہ کرے گا:

عبارت میں تین مسئلے بیان کئے گئے ہیں:

(۱) یتیم بچے کو کوئی مال ہبہ کیا گیا اور اس پر اس کے ولی نے قبضہ کیا جو یتیم کے باپ یا دادا کا وصی تھا یا دادا نے قبضہ کیا تو یہ قبضہ معتبر ہوگا اور ہبہ درست اور جائز ہوگا، کیوں کہ باپ کی عدم موجودگی میں وصی اور دادا باپ کے قائم مقام ہوتے ہیں اور انھی لوگوں کو بچے پر ولایت حاصل ہوتی ہے یہی حال اور یہی حکم اس صورت میں بھی ہے جب بچے کی ماں نے یا کسی اجنبی نے اس کے ہبہ پر قبضہ کیا اور وہ بچہ ماں کی یا اس اجنبی کی تربیت میں تھا تو بھی ہبہ درست اور جائز ہے، کیوں کہ یہ بچے کے حق میں نفع محض ہے اور وصی اور سرپرستوں کو مشفقانہ اور ہم دردانہ امور کی انجام دہی کے لیے ہی مقرر کیا جاتا ہے۔

(۲) اگر بچہ نابالغ ہو، لیکن عاقل اور زیرک ہو اور وہ خود اپنے ہبہ پر قبضہ کر لے تو یہ بھی درست ہے اور ہبہ تام اور صحیح ہوگا، کیوں کہ ہبہ پر قبضہ کرنا بچے کے لیے مفید ہے اور وہ بچہ اپنے حق میں مفید امور کو قبول کرنے کا اہل ہے۔

(۳) ایک نابالغ لڑکی ہے جس کی شادی ہو گئی ہے اب اگر اسے کوئی چیز عطیہ اور ہبہ کے طور پر دی جائے اور اس کی طرف سے اس کا شوہر قبضہ کر لے تو اگر اس لڑکی کی رخصتی ہو گئی ہو تب تو شوہر کا قبضہ معتبر ہوگا اور ہبہ تام ہوگا اگرچہ لڑکی کا باپ موجود ہو اور اس کی موجودگی میں شوہر نے قبضہ کیا ہو، کیوں کہ رخصتی کے بعد عموماً ماں باپ لڑکی اور اس سے متعلق امور شوہر کے حوالے کر دیتے ہیں۔ اور اگر رخصتی نہ ہوئی تو شوہر کا قبضہ معتبر نہیں ہوگا، کیوں کہ رخصتی نہ کرنے کی صورت میں باپ کی طرف تفویض امور کی کوئی دلیل نہیں ہوتی۔ البتہ رخصتی کے بعد شوہر کو یہ حق مل جاتا ہے کہ وہ باپ کی موجودگی میں بھی اپنی صغیرہ بیوی کے ہبہ پر قبضہ کر لے لیکن ماں اور پرورش کرنے والے کو باپ کی موجودگی میں یہ حق حاصل نہیں ہوتا، ہاں جب باپ مرجاتا ہے یا غیبت منقطعہ کے طور پر غائب ہو جاتا ہے تب ماں وغیرہ کو یہ حق ملتا ہے، اس لیے کہ ماں اور وصی وغیرہ کا تصرف ضرورت سے مقید ہوتا ہے اور باپ کی موجودگی میں نہ تو کسی

کی ضرورت پڑتی ہے اور نہ ہی باپ کی طرف سے تفویض ہوتی ہے۔

قَالَ وَإِذَا وَهَبَ اثْنَانِ مِنْ وَاحِدٍ دَارًا جَازًا لَأَنْتَهُمَا سَلَمَاهَا وَهُوَ قَدْ قَبَضَهَا جُمْلَةً فَلَا شُيُوعَ وَإِنْ وَهَبَهَا وَاحِدٌ مِنْ اثْنَيْنِ لَا يَجُوزُ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُمَا عَلَيْهِمَا، وَقَالَ لَا يَصَحُّ، لِأَنَّ هَذِهِ هِبَةٌ الْجُمْلَةَ مِنْهَا إِذَا التَّمْلِيكُ وَاحِدٌ فَلَا يَتَحَقَّقُ الشُّيُوعُ كَمَا إِذَا رَهَنَ مِنْ رَجُلَيْنِ دَارًا، وَلَهُ أَنْ هَذِهِ هِبَةُ النِّصْفِ مِنْ كُلِّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا، وَلِهَذَا لَوْ كَانَتِ الْهِبَةُ فِيمَا لَا يَفْقَسُ فَقَبِلَ أَحَدُهُمَا صَحَّ، وَلَئِنْ الْمَلِكُ يَثْبُتَ لِكُلِّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا فِي النِّصْفِ فَيَكُونُ التَّمْلِيكُ كَذَلِكَ، لِأَنَّهُ حُكْمُهُ، وَعَلَى هَذَا الْإِعْتِبَارِ يَتَحَقَّقُ الشُّيُوعُ، بِخِلَافِ الرَّهْنِ، لِأَنَّ حُكْمَهُ الْحَبْسُ وَيَثْبُتُ لِكُلِّ مِنْهُمَا كَمَلًا فَلَا شُيُوعَ، وَلِهَذَا لَوْ قَضَى دَيْنٌ أَحَدِهِمَا لَا يُسْتَرَدُّ شَيْءٌ مِنَ الرَّهْنِ، وَفِي الْجَامِعِ الصَّغِيرِ إِذَا تَصَدَّقَ عَلَى مُتَحَاجِّينَ بِعَشْرَةِ دَرَاهِمٍ أَوْ وَهَبَهَا لَهُمَا جَازًا، وَلَوْ تَصَدَّقَ بِهَا عَلَى غَنِيِّينَ أَوْ وَهَبَهَا لَهُمَا لَمْ يَجْزُ، وَقَالَ يَجُوزُ غَنِيِّينَ أَيْضًا جَعَلَ كُلَّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا مَجَازًا عَنِ الْآخَرِ، وَالصَّلَاحِيَّةُ ثَابِتَةٌ، لِأَنَّ كُلَّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا تَمْلِيكٌ بِغَيْرِ بَدَلٍ، وَفَرَّقَ بَيْنَ الْهِبَةِ وَالصَّدَقَةِ فِي الْحُكْمِ فِي الْجَامِعِ، وَفِي الْأَصْلِ سَوَى فَقَالَ وَكَذَلِكَ الصَّدَقَةُ، لِأَنَّ الشُّيُوعَ مَانِعٌ فِي الْفَصْلَيْنِ لِتَوْفُّقِهِمَا عَلَى الْقَبْضِ، وَوَجْهُ الْفَرْقِ عَلَى هَذِهِ الرَّوَايَةِ أَنَّ الصَّدَقَةَ يُرَادُ بِهَا وَجْهُ اللَّهِ وَهُوَ وَاحِدٌ، وَالْهِبَةَ يُرَادُ بِهَا وَجْهُ الْغَنِيِّ وَهُمَا اثْنَانِ، وَقِيلَ هَذَا هُوَ الصَّحِيحُ، وَالْمُرَادُ بِالْمَذْكُورِ فِي الْأَصْلِ الصَّدَقَةُ عَلَى غَنِيِّينَ، وَلَوْ وَهَبَ لِرَجُلَيْنِ دَارًا لِأَحَدِهِمَا ثُلَاثًا وَلِلْآخَرِ ثُلَاثًا لَمْ يَجْزُ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُمَا عَلَيْهِمَا، وَأَبُو يُوسُفَ رَحِمَهُ عَلَيْهِمَا، وَقَالَ مُحَمَّدٌ رَحِمَهُ عَلَيْهِمَا يَجُوزُ، وَلَوْ قَالَ لِأَحَدِهِمَا نِصْفُهَا وَلِلْآخَرِ نِصْفُهَا عَنْ أَبِي يُوسُفَ رَحِمَهُ عَلَيْهِمَا فِيهِمَا رَوَاتَانِ فَأَبُو حَنِيفَةَ رَحِمَهُ عَلَيْهِمَا مَرَّ عَلَى أَصْلِهِ وَكَذَا مُحَمَّدٌ رَحِمَهُ عَلَيْهِمَا وَالْفَرْقُ لِأَبِي يُوسُفَ رَحِمَهُ عَلَيْهِمَا أَنَّ بِالنَّصِيبِ عَلَى الْإِبْعَاضِ يَظْهَرُ أَنَّ قَصْدَهُ ثُبُوتُ الْمَلِكِ فِي الْبَعْضِ فَيَتَحَقَّقُ الشُّيُوعُ وَلِهَذَا لَا يَجُوزُ إِذَا رَهَنَ مِنْ رَجُلَيْنِ وَنَصَّ عَلَى الْإِبْعَاضِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر دو لوگوں نے ایک شخص کو کوئی گھر ہبہ کیا تو یہ ہبہ جائز ہے اس لیے کہ واہبوں نے دار موہوبہ کو یک بارگی موہوب لہ کے سپرد کر دیا اور موہوب لہ نے اس پر قبضہ کر لیا اور یہاں اشتراک نہیں پایا گیا۔ اور اگر ایک شخص نے ایک دار دو لوگوں کو ہبہ کیا تو امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں یہ ہبہ جائز نہیں ہے، حضرات صاحبین رحمہم اللہ فرماتے ہیں کہ جائز ہے اس لیے کہ یہ بھی دونوں کے لیے ایک ساتھ (پورا اور مکمل) ہبہ ہے، کیونکہ تملیک ایک ہی ہے لہذا شیوع پیدا نہیں ہوگا جیسے کسی نے دو لوگوں کے پاس

ایک مکان گروی رکھا۔ حضرت امام اعظم رحمہ اللہ کی دلیل یہ ہے کہ ہر ایک کے لیے نصف نصف کا ہبہ ہے اسی لیے اگر غیر قابل تقسیم چیز کا ہبہ ہوتا اور ایک موبوب لہ اسے قبول کرتا تو صحیح ہو جاتا۔ اور اس لیے بھی کہ دونوں میں سے ہر ایک کے لیے نصف نصف ملکیت ثابت ہو رہی ہے لہذا تملیک بھی نصف نصف ہی ثابت ہوگی، کیوں کہ ملکیت تملیک کا حکم ہے اور اس حوالے سے اشتراک پیدا ہو جائے گا۔ برخلاف رہن کے اس لیے کہ اس کا حکم روکنا ہے اور جس دونوں مرتہن کے لیے مکمل ثابت ہوگا اور رہن میں شیوع نہیں ہوگا اسی لیے اگر کسی راہن کا دین ادا کر دیا گیا تو بھی مرہون میں سے کوئی چیز واپس نہیں لی جاسکتی۔

جامع صغیر میں ہے کہ اگر کسی نے دو متاجوں پر دس درہم صدقہ کیا یا انھیں ہبہ کیا تو جائز ہے اور اگر دو مالداروں پر دس درہم صدقہ کیا یا انھیں ہبہ دیا تو جائز نہیں ہے، حضرات صاحبین رحمہم فرماتے ہیں کہ مالداروں کے لیے بھی جائز ہے۔ امام اعظم رحمہ اللہ نے ہبہ اور صدقہ میں سے ہر ایک کو دوسرے کا مجاز قرار دیا ہے اور ان میں مجاز ہونے کی صلاحیت موجود ہے اس لیے کہ ہبہ اور صدقہ دونوں میں بدون بدل تملیک ہوتی ہے اور امام اعظم رحمہ اللہ نے جامع صغیر میں ہبہ اور صدقہ میں حکم کے اعتبار سے فرق کیا، لیکن مبسوط میں فرق نہیں کیا ہے اور كذلك الصدقة فرما دیا ہے، اس لیے کہ صدقہ اور ہبہ دونوں میں شیوع مانع ہے، کیوں کہ دونوں کی تمامیت قبضے پر موقوف رہتی ہے۔ جامع صغیر کی روایت پر وجہ فرق یہ ہے کہ صدقہ سے اللہ پاک کی خوشنودی مراد لی جاتی ہے اور اللہ ایک ہے اور ہبہ سے مالدار کی رضا مراد ہوتی ہے اور یہاں وہ دو ہیں، ایک قول یہ ہے کہ جامع صغیر والی روایت صحیح ہے اور مبسوط میں جو مذکور ہے اس سے دو مالداروں پر صدقہ کرنا مراد ہے۔

اگر کسی نے دو آدمیوں کو ایک گھر اس طرح ہبہ کیا کہ ایک کے لیے دو تہائی حصہ مقرر کیا اور دوسرے کے لیے ایک ثلث تو حضرات شیخین رحمہم کے یہاں یہ ہبہ جائز نہیں ہے، امام محمد رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ جائز ہے اور اگر دونوں کے لیے نصف نصف متعین کیا تو امام ابو یوسف رحمہ اللہ سے اس سلسلے میں دو روایتیں ہیں اور امام اعظم رحمہ اللہ اور امام محمد رحمہم اپنی اپنی اصل پر قائم ہیں۔ امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے لیے وجہ فرق یہ ہے کہ بعض بعض کی صراحت کرنے سے یہ واضح ہو گیا کہ واہب بعض ہی میں ملکیت ثابت کرنا چاہ رہا ہے اس لیے شیوع متحقق ہو جائے گا اسی لیے اگر کسی نے دو آدمیوں کے پاس کوئی چیز رہن رکھی اور آدھے آدھے کی صراحت کر دی تو رہن جائز نہیں ہے۔

اللغات:

﴿جملة﴾ ایک ہی دفعہ، یکدم۔ ﴿یتحقق﴾ ثابت ہونا، طے ہونا۔ ﴿الحبس﴾ روکنا، قید کرنا۔ ﴿یسترد﴾ واپس لینا۔ ﴿سوی﴾ برابر کرنا۔ ﴿الابعاض﴾ بعض حصے کرنا۔ ﴿التضییص﴾ صراحت کرنا، وضاحت کرنا۔

مشاع ہبہ کی مختلف صورتیں:

عبارت میں کئی مسئلے مذکور ہیں جو ان شاء اللہ علی الترتیب آپ کی خدمت میں پیش کیے جائیں گے:

(۱) دو آدمیوں کا ایک مکان ہے اور دونوں نے مشترکہ طور پر وہ مکان کسی کو ہبہ کر کے اس کے حوالے کر دیا اور موبوب لہ نے اس پر قبضہ بھی کر لیا یعنی دینا بھی ایک ساتھ ہوا اور لینا بھی یکبارگی ہوا نہ تو دیتے وقت شیوع تھا اور نہ ہی لیتے وقت شیوع پایا گیا تو یہ

ہبہ درست اور جائز ہوگا۔ کیوں کہ عدم جواز کی وجہ شیوع تھا اور یہاں شروع سے آخر تک شیوع معدوم ہے۔

(۲) ایک شخص نے اپنا مکان دو لوگوں کو ہبہ کیا تو امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں ہبہ جائز نہیں ہے اور حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم کے یہاں جائز ہے، کیوں کہ ایک ہی عقد اور ایک ہی تملیک سے ایک ساتھ پورا مکان ہبہ کیا گیا ہے۔ اور اس میں کہیں سے شیوع اور اشتراک کو آنے کا موقع نہیں دیا گیا ہے۔ اور اگر ایک شخص دو آدمیوں کے پاس کوئی مکان رہن رکھے تو رہن جائز ہے حالاں کہ ہبہ کی بہ نسبت رہن کے لیے شیوع زیادہ نقصان دہ ہے، لیکن دو آدمیوں کے پاس رہن رکھنا جائز ہے تو دو لوگوں کو ایک مکان ہبہ کرنا بدرجہ اولیٰ جائز ہوگا۔ حضرت امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کی دلیل یہ ہے کہ یہاں شیوع موجود ہے، اس لیے کہ مکان دونوں موبوب لہ کو نصف نصف ہبہ کیا گیا ہے کیوں کہ اگر یہ غیر قابل تقسیم چیز کا ہبہ ہوتا اور ایک ہی شخص اسے قبول کرتا تو ہبہ صحیح ہوتا لیکن یہ قابل تقسیم چیز کا معاملہ ہے اس لیے دونوں موبوب لہ کے لیے نصف نصف کا ہبہ ہوا اور اسی نصف نصف کے وہ دونوں مالک ہوئے اور ملکیت تملیک کا اثر اور حکم سے ہے لہذا جب حکم میں نصف نصفی ہے تو تملیک بھی نصف نصف ہوگی اور شروع سے آخر تک اس میں شیوع ہی شیوع ہوگا اور کسی بھی حال میں ہمارے یہاں جائز نہیں ہوگا۔

اس کے برخلاف رہن کا معاملہ ہے تو دو لوگوں کے پاس ایک مکان رہن رکھنا اس وجہ سے درست ہے کہ رہن کا حکم جس اور منع ہے اور حق جس میں شیوع نہیں ہوتا، بلکہ ہر ایک شخص کو یہ حق مکمل حاصل ہوتا ہے اس لیے حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم کا صورت مسئلہ کو رہن پر قیاس کرنا درست نہیں ہے۔

وفي الجامع الصغير الخ یہ مسئلہ جامع صغیر کا ہے اور اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر کسی نے دو غریبوں کو دس درہم صدقہ دیا یا ہبہ کیا تو جائز ہے لیکن اگر یہی کام دو مالداروں کے ساتھ کیا تو امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ کے یہاں جائز نہیں ہے جب کہ حضرات صاحبین رحمۃ اللہ علیہم اسے بھی جائز قرار دیتے ہیں اور اس جواز کو دو فقیروں کے حق میں جائز ہونے پر قیاس کرتے ہیں کہ جب دو غریبوں کے لیے مطلقاً صدقہ اور ہبہ جائز ہے تو دو امیروں کے لیے بھی جائز ہے لیکن امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ ہبہ اور صدقہ میں سے ہر ایک کو دوسرے کا مجاز اور بدل قرار دیتے ہیں چنانچہ اگر کسی نے دو غریبوں کو ہبہ کیا تو امام اعظم رحمۃ اللہ علیہ ہبہ کو صدقہ سے بدل دیتے ہیں، اور اسے جائز قرار دیتے ہیں۔ اور اگر دو امیروں کو صدقہ دیا تو صدقہ کا نام ہبہ کر دیتے ہیں اور امیروں کے حق اسے جائز نہیں کہتے، کیوں کہ شیوع موجود ہے۔ اور ایسا کرنا صحیح بھی ہے، اس لیے کہ ہبہ اور صدقہ دونوں تملیک بدون العوض ہیں اور ایک کو دوسرے کے نام اور کام میں استعمال کیا جاسکتا ہے تو گویا امام محمد رحمۃ اللہ علیہ نے جامع صغیر میں ہبہ اور صدقہ کے متعلق امیر و غریب کے حکم میں فرق کیا ہے لیکن مبسوط میں فرق نہیں کیا ہے اور عدم جواز صدقہ کا حکم بیان کرنے کے بعد اسی پر عطف کر کے و كذلك الصدقة فرما دیا کہ جس طرح دو لوگوں کو ہبہ کرنا جائز نہیں ہے اسی طرح صدقہ کرنا بھی جائز نہیں ہے اس لیے کہ صدقہ اور ہبہ دونوں میں شیوع ہے اور شیوع ہر دو جگہ مانع عن الجواز ہے، کیوں کہ صدقہ اور ہبہ دونوں قبضہ سے تام ہوتے ہیں جب کہ شیوع کے ہوتے ہوئے قبضہ ناممکن ہے، اس لیے اس کا جواز بھی ناممکن اور محال ہے۔

جامع صغیر میں دونوں میں فرق ہے اور فرق کرنے کی دلیل یہ ہے کہ صدقہ سے اللہ کی خوشنودی مقصود ہوتی ہے اور اللہ کی ذات واحد لا شریک لہ ہے اس لیے دو کہ صدقہ کرنے میں ایک ہی ذات برحق کی رضامندی مقصود ہوئی اور شیوع لازم نہیں آیا جب کہ

ہبہ سے مالدار کی رضا مطلوب ہے اور وہ یہاں دو ہیں لہذا ان کا دو ہونا ہی شیوع کی دلیل اور علامت ہے اس لیے یہ ہبہ جائز نہیں ہے، اور مبسوط میں جو مالداروں کو صدقہ کرنے کی ممانعت مذکور ہے اس صدقہ سے مجازاً ہبہ ہی مراد ہے۔ اور اس حوالے سے مبسوط اور جامع صغیر کی روایتوں میں کوئی فرق نہیں ہے۔

ولو وہب لرجلین الخ مسئلہ یہ ہے کہ ایک شخص نے اپنا گھر دو لوگوں کو ہبہ کیا اور یہ تفصیل بھی کر دی کہ ایک موبہوب لہ گھر کے دو تہائی حصوں کا مالک ہے اور دوسرا ایک تہائی کا مالک ہے تو حضرات شیخین رحمہما کے یہاں ہبہ جائز نہیں ہے اور امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں جائز ہے۔ اور اگر واہب نے دونوں کو نصف نصف دینے کی تفصیل بیان کی تو امام ابو یوسف رحمہ اللہ سے ایک روایت میں جائز ہے اور اگر واہب نے دونوں کو نصف نصف دینے کی تفصیل بیان کی تو امام ابو یوسف رحمہ اللہ سے ایک روایت میں جائز ہے۔ امام محمد رحمہ اللہ کے یہاں جائز ہے اور امام اعظم رحمہ اللہ کے یہاں جائز نہیں ہے، اس مسئلے میں امام اعظم رحمہ اللہ اپنی اصل پر قائم ہیں کہ خواہ ابتداءً تفصیل ہو یا اجمال کے بعد تفصیل ہو خواہ وہ مفصلاً یعنی دو ثلث اور ایک ثلث والی ہو یا متساویاً نصفاً نصفی والی ہو بہر صورت ناجائز ہے، کیوں کہ موجب شیوع ہے۔

امام محمد رحمہ اللہ کی اصل یہ ہے کہ اگر اجمال کے بعد تفصیل ہے اور ابتدائی نہیں ہے تو مطلقاً جائز ہے جیسا کہ یہاں ہے اسی لیے انہوں نے جواز کا دامن تھام رکھا ہے امام ابو یوسف رحمہ اللہ کی اصل یہ ہے کہ اگر تفصیل بعد الاجمال ہے تو متفاضلاً جائز نہیں ہے۔ جیسا کہ دو ثلث اور ایک ثلث والے مسئلے میں وہ امام اعظم رحمہ اللہ کے ساتھ عدم جواز کا نعرہ لگا رہے ہیں اور اگر متساویاً ہے تو ایک روایت میں جائز ہے اور دوسری میں جائز نہیں ہے کتاب میں جو الفرق لأبی یوسف رحمہما سے دلیل بیان کی گئی ہے وہ عدم جواز کی ہے کہ بعض بعض کی صراحت سے ہر ایک کے لیے بعض اور نصف میں ہی واہب ملکیت ثابت کر رہا ہے اور اس سے شیوع پیدا ہو رہا ہے جو جائز نہیں ہے جیسا کہ اس طرح کی صراحت سے رہن جائز نہیں۔ واللہ اعلم وعلمہ اتم



بَابُ مَا یَصِحُّ رُجُوعُهُ وَمَا لَا یَصِحُّ

یہ باب اس ہبہ کے بیان میں ہے جس سے رجوع صحیح ہے
اور جس سے صحیح نہیں ہے

رجوع چونکہ وقوع اور ثبوت کے بعد ہی درپیش ہوتا ہے، اس لیے صاحب کتاب ہبہ کے ثبوت اور وقوع کے بیان سے فارغ ہونے کے بعد اب اس سے رجوع کے احکام و مسائل بیان کر رہے ہیں۔

قَالَ وَإِذَا وَهَبَ هِبَةً لِأَجْنَبِيٍّ فَلَهُ الرُّجُوعُ فِيهَا وَقَالَ الشَّافِعِيُّ رَحِمَهُ اللَّهُ لَا رُجُوعَ فِيهَا لِقَوْلِهِ ① ((لَا يَرْجِعُ الْوَاهِبُ فِي هِبَةٍ إِلَّا الْوَالِدُ فِيمَ يَهَبُ لَوْلَدِهِ))، وَلَآنَ الرُّجُوعُ يَضَادُ التَّمْلِيكَ وَالْعَقْدُ لَا يَقْتَضِي مَا يَضَادُّهُ، بِخِلَافِ هِبَةِ الْوَالِدِ لَوْلَدِهِ عَلَى أَصْلِهِ لِأَنَّهُ لَمْ يَتَمَّ التَّمْلِيكَ لِكُونِهِ جُزْءًا لَهُ، وَلَنَّا قَوْلَهُ ② ((لَا يَرْجِعُ الْوَاهِبُ أَحَقُّ بِهَيْبَتِهِ مَالًا يُغْبُ مِنْهَا أَى لَمْ يَعْوَضْ، وَلَآنَ الْمَقْصُودُ بِالْعَقْدِ هُوَ التَّعْوِیْضُ لِلْعَادَةِ فَتَبَتْ وَلَايَةُ الْفَسْخِ عِنْدَ فَوَاتِهِ إِذِ الْعَقْدُ يَقْبَلُهُ، وَالْمُرَادُ بِمَا رَوَى نَفْيَ اسْتِبْدَادِ الرُّجُوعِ، وَإِثْبَاتَهُ لِلْوَالِدِ فَإِنَّمَا يَتَمَلَّكُهُ لِلْحَاجَةِ وَذَلِكَ يُسَمَّى رُجُوعًا، وَقَوْلُهُ فِي الْكِتَابِ فَلَهُ الرُّجُوعُ لِبَيَانِ الْحُكْمِ أَمَّا الْكِرَاهَةُ فَلَا زِمَةَ لِقَوْلِهِ ③ ((لَا يَرْجِعُ الْوَاهِبُ فِي هِبَةٍ كَالْعَانِدِ فِي قَبْضِهِ وَهَذَا لِاسْتِقْبَاحِهِ، ثُمَّ لِلرُّجُوعِ مَوَانِعُ ذَكَرَ بَعْضُهَا فَقَالَ إِلَّا أَنْ يَعْوَضَهُ عَنْهَا لِحُصُولِ الْمَقْصُودِ أَوْ يَزِيدَ زِيَادَةً مُتَّصِلَةً لِأَنَّهُ لَا وَجْهَ إِلَى الرُّجُوعِ فِيهَا دُونَ الزِّيَادَةِ لِعَدَمِ الْإِمْكَانِ وَلَا مَعَ الزِّيَادَةِ لِعَدَمِ دُخُولِهَا تَحْتَ الْعَقْدِ، قَالَ أَوْ يَمُوتُ أَحَدُ الْمُتَعَاقِدَيْنِ، لِأَنَّ بِمَوْتِ الْمُوهَبِ لَهُ يَنْتَقِلُ الْمِلْكُ إِلَى الْوَرَثَةِ فَصَارَ كَمَا إِذَا انْتَقَلَ فِي حَالِ حَيَاتِهِ وَإِذَا مَاتَ الْوَاهِبُ فَوَارِثُهُ أَجْنَبِيٌّ عَنِ الْعَقْدِ إِذْ هُوَ مَا أَوْجَبَهُ، أَوْ يُخْرَجُ الْهِبَةُ عَنِ مِلْكِ الْمُوهَبِ لَهُ لِأَنَّهُ حَصَلَ بِتَسْلِيْطِهِ فَلَا يَنْقُضُهُ وَلَآئِنْ يَتَجَدَّدُ الْمِلْكُ بِتَجَدُّدِ سَبَبِهِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے کسی اجنبی کے لیے کوئی چیز ہبہ کی تو اسے رجوع کا حق حاصل ہے۔ امام شافعی رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ ہبہ میں رجوع نہیں ہوتا۔ اس لیے کہ حضرت نبی اکرم ﷺ کا ارشاد گرامی ہے واہب اپنے ہبہ کو واپس نہیں لے سکتا لیکن والد

اپنے لڑکے کو جو ہبہ کرتا ہے اسے واپس لے سکتا ہے اور اس لیے کہ رجوع تملیک کی ضد ہے اور عقد اپنی ضد کا تقاضہ نہیں کرتا۔ برخلاف اپنے لڑکے کے لیے والد کا ہبہ کرنا (امام شافعی رحمہ اللہ کی اصل پر) اس لیے کہ اس ہبہ میں تملیک تام نہیں ہوتی، کیوں کہ لڑکا اپنے باپ کا جزء ہوتا ہے۔

ہماری دلیل حضرت رسول اکرم ﷺ کا یہ ارشاد گرامی ہے واہب اپنے ہبہ کا زیادہ حق دار ہوتا ہے جب تک موہوب لہ اسے بدلہ نہ دیدے۔ اور اس لیے کہ عقد عقد سے عموماً بدلہ کی خواہش مقصود ہوتی ہے، لیکن بدلہ نہ ملنے کے وقت واہب کو فسخ کی ولایت حاصل ہوگی، کیوں کہ یہ عقد بھی فسخ کو قبول کرتا ہے۔

اور امام شافعی رحمہ اللہ کی روایت کردہ حدیث سے رجوع میں خود مختار ہونے کی نفی کی گئی ہے اور والد کے لیے رجوع کا اثبات ہے، کیوں کہ برائے حاجت والد اس کا مالک ہے اور اسے رجوع کہا جاتا ہے، اور قدوری میں جو فله الرجوع مذکور ہے وہ بیان حکم کے لیے ہے، لیکن رجوع کا مکروہ ہونا ضروری ہے، اس لیے کہ آپ ﷺ نے فرمایا ہبہ واپس لینے والا قبی کو چاٹنے والے کی طرح ہے اور یہ تشبیہ اس کی قباحت ظاہر کرنے کے لیے ہے۔

پھر رجوع کرنے میں کچھ رکاوٹیں بھی پیش آتی ہیں جن میں سے کچھ یہاں مذکور ہیں چنانچہ فرماتے ہیں کہ ہبہ سے رجوع جائز نہیں ہے الا یہ کہ موہوب لہ ہبہ کا عوض دیدے، کیوں کہ واہب کا مقصد حاصل ہو چکا ہے یا موہوب لہ اُس میں کوئی ایسی زیادتی کردے جو اس سے متصل ہو، کیوں کہ زیادتی کے بغیر اس میں رجوع کی کوئی صورت نہیں ہے، کیوں کہ یہ ممکن ہی نہیں ہے اور زیادتی کے ساتھ واپس لینے کی بھی کوئی صورت نہیں ہے، کیوں کہ وہ زیادتی عقد کے تحت داخل نہیں ہے، فرماتے ہیں کہ یا واہب اور موہوب لہ میں سے کوئی عاقد مرجائے، اس لیے کہ موہوب لہ کے مرنے سے ملکیت ورثاء کی طرف منتقل ہو جائے گی تو ایسا ہو جائے گا جیسے موہوب لہ کی زندگی میں ورثاء کی طرف ملکیت منتقل ہوئی ہو۔ اور اگر وارث مرتا ہے تو اس کا وارث عقد سے اجنبی ہے، کیوں کہ وارث نے ایجاب ہی نہیں کیا تھا۔ یا شئی موہوب موہوب لہ کی ملکیت سے خارج ہو جائے، اس لیے کہ یہ خروج واہب کی طرف سے قدرت دینے کے نتیجے میں حاصل ہوا ہے، لہذا واہب اسے ختم نہیں کر سکتا اور اس لیے کہ سبب نیا ہونے سے ملکیت بھی نئی ہو جائے گی۔

اللغات:

﴿بضاد﴾ منافاة، تضاد۔ ﴿تملیک﴾ مالک بنانا۔ ﴿يعوض﴾ عوض لینا۔ ﴿التعویض﴾ عوض دینا۔ ﴿ولاية الفسخ﴾ ختم کرنے کا اختیار۔ ﴿استبداد﴾ مستقل ہونا۔ ﴿العائد﴾ رجوع کرنے والا، واپس آنے والا۔ ﴿قی﴾ الٹی، قے۔ ﴿استقبح﴾ برا جاننا۔

تخریج:

- ① رواہ ابوداؤد فی سننہ، رقم الحدیث (۳۵۳۹)
- ② رواہ الدارقطنی فی سننہ (۴۳/۳)
- ③ رواہ البخاری فی صحیحہ، رقم الحدیث (۲۵۸۸)

ہبہ واپس لینے کا بیان:

مسئلہ یہ ہے کہ ہمارے یہاں واہب ہبہ کو واپس لے سکتا ہے خواہ واہب ورموہوب لدونوں اجنبی ہوں یا باپ نے بیٹے کو ہبہ کیا ہو۔ اس کے برخلاف امام شافعی رحمہ اللہ کا مسلک یہ ہے کہ اجنبی کو دیئے گئے ہبہ اور تحفہ میں رجوع نہیں ہو سکتا ہاں والد اگر اپنے لڑکے کو ہبہ کرتا ہے تو وہ رجوع کر سکتا ہے امام شافعی رحمہ اللہ کی نقلی دلیل یہ حدیث ہے: لا یرجع الواہب فی ہبتہ إلا الوالد فیما یہب لولدہ۔ اس میں پہلے تو مطلق ہبہ میں رجوع کو ممنوع قرار دیا گیا ہے اور بعد میں والد کے لیے رجوع کی گنجائش رکھی گئی ہے لہذا حق رجوع صرف اور صرف ولد اور والد کے ساتھ خاص ہوگا اور اجنبی کو دیئے گئے ہبہ میں رجوع کا امکان نہیں ہوگا۔

امام شافعی رحمہ اللہ کی عقلی دلیل یہ ہے کہ ہبہ کے ذریعے واہب موہوب لد کو شئی موہوب کا مالک بنا دیتا ہے جب کہ رجوع کرنے سے تملیک کا سلب لازم آتا ہے اس حوالے سے رجوع تملیک کی ضد ہوگی اور عقد اپنی ضد کو شامل نہیں ہوتا، لہذا اس حوالے سے بھی ہبہ میں رجوع نہیں ہو سکتا۔ ہاں والد اپنے لڑکے کو دیئے ہوئے ہبہ میں رجوع کر سکتا ہے، کیوں کہ لڑکا باپ کا جزء ہوتا ہے اور امام شافعی رحمہ اللہ کے یہاں اس ہبہ میں واہب یعنی والد کی طرف سے جو تملیک ہوتی ہے وہ تام نہیں ہوتی اور رجوع سے یہ لازم نہیں آتا کہ عقد اپنی ضد کا تقاضہ کر رہا ہے۔

ہماری دلیل یہ حدیث پاک ہے الواہب احق بھبتہ مالہم یشب منها کہ جب تک واہب کو ہبہ کا عوض نہ دیدیا جائے اس وقت وہی ہبہ زیادہ مستحق رہتا ہے۔ یعنی اسے رجوع کا حق حاصل رہتا ہے اور چونکہ اس حدیث میں مطلق واہب کو حق قرار دیا گیا ہے اور اس میں اجنبی وغیرہ کی قید نہیں ہے اس لیے یہ حق رجوع ہر واہب کو حاصل ہوگا اور والد واہب کی تخصیص نہیں ہوگی۔

ہماری عقلی دلیل یہ ہے کہ ہبہ کرنے سے واہب کی نیت اور خواہش یہ ہوتی ہے کہ اسے اس کا عوض ملے یا موہوب لد کی طرف سے صلہ اور بدلہ ملے اور بدلہ نہ ملنے کی صورت میں رجوع کا حق حاصل ہوگا اور جس طرح عقد دین فسخ کا امکان ہے اسی طرح عقد ہبہ بھی فسخ کو قبول کرے گا اور یہ فسخ ہر طرح کے واہب کا حق ہوگا۔

والمراد ہماروی الخ فرماتے ہیں کہ امام شافعی رحمہ اللہ نے جو حدیث بطور دلیل پیش کی ہے اس سے مراد یہ ہے کہ واہب رجوع کرنے میں خود مختار اور مستقل بالذات نہیں ہے بلکہ جب واہب اور موہوب راضی ہوں یا قاضی رجوع کا حکم دیدے تب رجوع ہوگا اور دونوں کی رضا یا اقتضاء کے بغیر رجوع نہیں ہوگا۔ اور والد کو جو حق رجوع حاصل ہے وہ ضرورت فقہ وغیرہ کی وجہ سے ہے اور یہ اگرچہ حکماً رجوع نہیں ہے لیکن ظاہراً رجوع جیسا ہے اس لیے اسے رجوع کا نام دیدیا گیا ہے۔ بہر حال ہمارے یہاں ہر واہب کے لیے حق رجوع حاصل ہے لیکن رجوع کرنا کراہت سے خالی نہیں ہے، کیوں کہ حدیث پاک میں رجوع کرنے والے کو قوی کر کے چاٹنے والے کی طرح قرار دیا گیا ہے اور حدیث پاک کا یہ مضمون رجوع عن الہبہ کی کراہت اور قباحت کے لیے کافی دوانی ہے۔

ثم للرجوع موانع الخ صورت مسئلہ یہ ہے کہ رجوع جائز تو ہے لیکن کچھ افعال اور حالات ایسے ہیں جن کی بنا پر رجوع کرنا ناممکن اور محال ہو جاتا ہے مثلاً موہوب لد واہب کو کچھ عوض دیدے تو رجوع نہیں ہو سکتا کیوں کہ رجوع سے جو واہب کا مقصد تھا وہ عوض لینے سے حاصل ہو گیا ہے یا اگر موہوب لد شئی موہوب میں کوئی ایسی زیادتی کر دے جو اس سے متصل ہو مثلاً زمین ہبہ کیا تھا موہوب لد نے اس میں کھیتی کردی یا عمارت بنوادی اور اس سے موہوب کی قیمت میں اضافہ ہو گیا تو اب نہ تو زیادتی کے بغیر رجوع

ممکن ہے کہ تمیز اور علاحدہ کرنا دشوار ہے اور نہ ہی زیادتی کے ساتھ رجوع ممکن ہے، اس لیے کہ زیادتی عقد کے تحت داخل نہیں ہے اس لیے ہر اعتبار سے رجوع کا راستہ مسدود ہے۔ رجوع ناممکن ہونے کی تیسری وجہ یہ ہے کہ واہب یا موہوب لہ میں سے کوئی مرجائے چنانچہ موہوب لہ کے مرنے سے شئی موہوب اور اس کی ملکیت اس کے ورثاء کی طرف منتقل ہو جائے گی اور ورثاء سے رجوع ناممکن ہے، اس لیے کہ وہ عاقد نہیں ہے نیز یہ ایسا ہے جیسے موہوب لہ کی زندگی میں ہی ورثاء کی طرف ملکیت منتقل ہوگئی ہو اور اگر واہب مرتا ہے تو بھی رجوع نہیں ہوگا اس لیے کہ واہب کی موت کے بعد اس کے ورثاء اس کے نائب ہوں گے حالانکہ ورثاء عقد اور ایجاب عقد سے بے خبر اور انجان ہیں۔

أویخرج الہبۃ الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ وہب سے ہبہ کرنے کے بعد موہوب لہ نے شئی موہوب کو بیچ دیا یا کسی کام میں لگا دیا تو بھی ہبہ سے رجوع نہیں ہو سکتا اس لیے کہ یہاں خود واہب کی طرف سے تسلیط اور قدرت علی الخروج والاخراج کے نتیجے میں شئی موہوب موہوب لہ کی ملکیت سے نکلی ہے لہذا اب واہب موہوب لہ کے عقد کو ختم نہیں کر سکتا اور اس وجہ سے بھی رجوع نہیں ہو سکتا کہ جب موہوب لہ نے شئی موہوب دوسرے کو دیا تو دوسرے کے مالک ہونے کا سبب بدل گیا اور تبدل سبب سے تبدل ملک ہو گیا اور ملکیت بدلنے سے عین میں تبدیلی آ جاتی ہے اور عین کی تبدیلی رجوع سے مانع ہوتی ہے۔

قَالَ وَإِنْ وَهَبَ لِأَخْرَ أَرْضًا بَيْضَاءَ فَأَنْبَتَ فِي نَاحِيَةٍ مِنْهَا نَخْلًا أَوْ بَنَى بَيْتًا أَوْ دُكَّانًا أَوْ أَرِيًا وَكَانَ ذَلِكَ زِيَادَةً فِيهَا فَلَيْسَ لَهُ أَنْ يَرْجِعَ فِي شَيْءٍ مِنْهَا لِأَنَّ هَذِهِ زِيَادَةٌ مُتَّصِلَةٌ وَقَوْلُهُ وَكَانَ ذَلِكَ زِيَادَةً فِيهَا إِشَارَةٌ إِلَى أَنَّ الدُّكَّانَ قَدْ يَكُونُ صَغِيرًا حَقِيرًا لَا يَعْدُ زِيَادَةً أَصْلًا وَقَدْ تَكُونُ الْأَرْضُ عَظِيمَةً يَعْدُ ذَلِكَ زِيَادَةً فِي قِطْعَةٍ مِنْهَا فَلَا يَمْتَنِعُ الرَّجُوعُ فِي غَيْرِهَا. قَالَ فَإِنْ بَاعَ نَصْفَهَا غَيْرَ مَقْسُومٍ رَجَعَ فِي الْبَاقِي لِأَنَّ الْإِمْتِنَاعَ بِقَدْرِ الْمَانِعِ، وَإِنْ لَمْ يَبِعْ شَيْئًا مِنْهَا لَهُ أَنْ يَرْجِعَ فِي نَصْفِهَا لِأَنَّ لَهُ أَنْ يَرْجِعَ فِي كُلِّهَا فَكَذًا فِي نَصْفِهَا بِالطَّرِيقِ الْأُولَى، وَإِنْ وَهَبَ هِبَةً لِلَّذِي رَحِمَ مَحْرَمٌ مِنْهُ لَمْ يَرْجِعْ فِيهَا لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ ((إِذَا كَانَتِ الْهِبَةُ لِلَّذِي رَحِمَ مَحْرَمٌ لَمْ يَرْجِعْ فِيهَا))، وَلِأَنَّ الْمَقْصُودَ صَلَةَ الرَّحِمِ وَقَدْ حَصَلَ وَكَذَلِكَ مَا وَهَبَ أَحَدُ الزَّوْجَيْنِ لِلْآخَرِ، لِأَنَّ الْمَقْصُودَ فِيهَا الصِّلَةَ كَمَا فِي الْقَرَابَةِ وَإِنَّمَا يَنْظَرُ إِلَى هَذَا الْمَقْصُودِ وَقَدْ تَزَوَّجَهَا بَعْدَ مَا وَهَبَ لَهُ فَلَهُ الرَّجُوعُ فِيهَا وَلَوْ أَبَانَهَا بَعْدَ مَا وَهَبَ فَلَا رُجُوعَ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے دوسرے کو خالی زمین ہبہ کیا اور موہوب لہ نے اس کے ایک کنارے درخت لگا دیا یا کمرہ یا دکان یا جانوروں کو چارہ دینے کی جگہ بنالیا اور ان ساری چیزوں سے زمین میں اضافہ ہو گیا تو واہب کو زمین کے کسی بھی حصے میں رجوع کا حق نہیں ہے، اس لیے کہ یہ متصل زیادتی ہے اور ماتن کا قول و کان ذلك زیادۃ فیہا میں اس بات کی طرف اشارہ ہے کہ

بعض دکان کبھی اتنی چھوٹی ہوتی ہے کہ اسے زیادتی شمار ہی نہیں کیا جاتا اور کبھی زمین اتنی بڑی ہوتی ہے کہ اس کے ایک حصے میں اس طرح کا فعل زیادتی شمار ہوتا ہے لہذا اس کے علاوہ میں رجوع ممتنع نہیں ہوگا۔

فرماتے ہیں کہ اگر موهوب لہ نے شئی موهوب کے نصف حصے کو تقسیم کے بغیر فروخت کر دیا تو واہب باقی میں رجوع کر سکتا ہے اس لیے کہ امتناع بقدر مانع ہوتا ہے اور اگر موهوب لہ نے کچھ نہیں فروخت کیا تھا تو واہب نصف میں رجوع کر سکتا ہے، کیوں کہ جب اسے پورے میں رجوع کا حق حاصل ہے تو نصف میں بدرجہ اولیٰ رجوع کا حق حاصل ہوگا۔

اگر کسی شخص نے اپنے ذمی رحم محرم کو کوئی چیز ہبہ کی تو وہ رجوع نہیں کر سکتا اور اس لیے کہ ذی رحم محرم کو ہبہ کرنے سے صلہ رحمی کرنا مقصود ہوتا ہے اور وہ حاصل ہوگئی ہے۔ ایسے ہی احدا الزوجین دوسرے کو جو ہبہ کرتے ہیں اس میں بھی رجوع نہیں ہو سکتا، کیوں کہ اس سے بھی صلہ رحمی مقصود ہوتی ہے جیسے قرابت میں ہوتی ہے اور بوقت عقد اس مقصود پر نظر رکھی جاتی ہے حتیٰ کہ اگر کسی عورت کو کچھ ہبہ کرنے کے بعد اس سے نکاح کر لیا تو اس میں رجوع کر سکتا ہے اور اگر ہبہ کرنے کے بعد اسے بائند کر دیا تو رجوع نہیں کر سکتا۔

اللغات:

﴿بیضاء﴾ سفیدہ، خالی زمین۔ ﴿انبت﴾ اگانا، کھیتی اگانا۔ ﴿نخل﴾ کھجور۔ ﴿ذی رحم محرم﴾ خونی رشتہ دار۔ ﴿صلۃ الرحم﴾ رشتہ داری کا خیال۔ ﴿الصلۃ﴾ ہبہ عطیہ۔ ﴿ابان﴾ جدا کرنا۔

ناقابل واپسی ہبہ کی صورت:

عبارت میں کل چار مسئلے بیان کیے گئے ہیں:

(۱) زید نے بکر کو ایک خالی زمین ہبہ کی اور بکر نے اس کے ایک کنارے کھجور کا درخت لگا دیا یا کوئی دکان بنوائی یا جانوروں کو چارہ کھلانے کی جگہ بنادی ورموهوب لہ کے اس فعل سے زمین میں زیادتی بھی ہوئی ہے یعنی حقیقتاً اسے اضافہ سمجھا اور شمار کیا جاتا ہو تو واہب اپنے ہبہ میں رجوع نہیں کر سکتا، اس لیے کہ یہ اضافہ موهوب سے متصل ہے اور نہ تو بدون الاضافہ رجوع ممکن ہے اور نہ ہی مع الاضافہ رجوع ہو سکتا ہے۔ اسی لیے صاحب ہدایہ وکان ذلك زیادة پر زیادہ زور لگاتے ہوئے فرماتے ہیں کہ رجوع اسی وقت ممتنع ہوگا جب اس زیادتی کو واقعاً زیادتی سمجھا جاتا ہو، کیوں کہ کبھی کوئی دکان نہایت حقیر اور معمولی ہوتی ہے اور اسے اضافہ تصور نہیں کیا جاتا اور کبھی زمین اتنی بڑی ہوتی ہے کہ صرف اس کے ایک کنارے میں زیادتی متصور ہوتی ہے اور باقی زمین زیادتی سے خالی ہوتی ہے اور اس میں رجوع ممکن ہوتا ہے۔

(۲) اگر موهوب لہ نے تقسیم کیے بغیر نصف موهوب کو بیچ دیا تو واہب کو باقی نصف میں رجوع کا اختیار رہے گا، اس لیے کہ موهوب لہ نے صرف نصف موهوب کو اپنی ملکیت سے خارج کیا ہے اور اسی نصف میں مانع موجود ہے لہذا اسی میں رجوع ممتنع ہوگا اور باقی نصف میں رجوع جائز ہوگا اور جب مقصوم کا یہ حال ہے تو غیر مقصوم میں بدرجہ اولیٰ رجوع جائز ہوگا، اسی طرح اگر موهوب لہ نے ارض موهوبہ میں سے کوئی حصہ فروخت نہیں کیا تو بھی واہب کو نصف میں رجوع کا حق حاصل ہوگا، کیوں کہ جب اسے کل میں حق رجوع حاصل ہے تو بعض میں بدرجہ اولیٰ یہ حق حاصل ہوگا۔

(۳) اگر کسی نے اپنے ذی رحم محرم کو کوئی چیز ہبہ کیا تو وہ رجوع نہیں کر سکتا، اس لیے کہ صراحت کے ساتھ حدیث پاک میں اس کی ممانعت موجود ہے اور پھر اس ہبہ سے صلہ رحمی مقصود ہے اور رجوع اس کے منافی ہے یہی حال اور یہی حکم میاں بیوی میں سے ایک کا دوسرے کو ہبہ کرنے اور نہ کرنے کا بھی ہے البتہ میاں بیوی میں ہبہ کرتے وقت صلہ رحمی کا خیال رکھا جائے گا یعنی اگر ہبہ دیتے لیتے وقت وہ دونوں میاں بیوی ہوں تب تو رجوع نہیں ہوگا یہی وجہ ہے کہ اگر کسی عورت کو ہبہ کرنے کے بعد اس سے نکاح کیا تو رجوع کر سکتا ہے کیوں کہ بوقت عقد موہوب لہا اس کی بیوی نہیں ہے اور اگر ہبہ کرنے کے بعد بیوی کو طلاق دے کر بائند کر دیا تو رجوع نہیں کر سکتا، اس لیے کہ بوقت عقد ہبہ موہوب لہا اس کی بیوی ہے اور صلہ رحمی والا مقصد حاصل ہے۔

قَالَ وَإِذَا قَالَ الْمُوْهُوبُ لَهُ لِلْوَهِبِ خُذْ هَذَا عِوَضًا عَنْ هَبِّكَ أَوْ بَدَلًا عَنْهَا أَوْ فِي مُقَابَلَتِهَا فَقَبْضَهُ الْوَهِبُ سَقَطَ الرَّجُوعُ لِحُصُولِ الْمَقْصُودِ وَهَذِهِ الْعِبَارَاتُ تُوَدِّي مَعْنًا وَاحِدًا، وَإِنْ عَوَضَهُ أَجْنَبِيٌّ عَنِ الْمُوْهُوبِ لَهُ مُتَبَرِّعًا فَقَبْضُ الْوَهِبِ الْعِوَضَ بَطَلَ الرَّجُوعُ، لِأَنَّ الْعِوَضَ لِإِسْقَاطِ الْحَقِّ فَيَصِحُّ مِنَ الْأَجْنَبِيِّ كَبَدْلِ الْخُلْعِ وَالصُّلْحِ، وَإِذَا اسْتَحَقَّ نِصْفَ الْهَبَةِ رَجَعَ بِنِصْفِ الْعِوَضِ لِأَنَّهُ لَمْ يُسَلِّمْ لَهُ مَا يُقَابِلُ نِصْفَهُ، وَإِنْ اسْتَحَقَّ نِصْفَ الْعِوَضِ لَمْ يَرْجَعْ فِي الْهَبَةِ إِلَّا أَنَّهُ يَرُدُّ مَا بَقِيَ ثُمَّ يَرْجِعُ وَقَالَ زُفَرٌ يَرْجِعُ بِالنِّصْفِ إِعْتِبَارًا بِالْعِوَضِ الْآخَرِ، وَلَنَا أَنَّهُ يَصْلُحُ عِوَضًا لِلْكُلِّ فِي الْإِبْتِدَاءِ وَبِالْإِسْتِحْقَاقِ ظَهَرَ أَنَّهُ لَا عِوَضَ إِلَّا هُوَ إِلَّا أَنَّهُ يَتَخَيَّرُ لِأَنَّهُ مَا أَسْقَطَ حَقَّهُ فِي الرَّجُوعِ إِلَّا يُسَلِّمْ لَهُ كُلَّ الْعِوَضِ فَلَمْ يُسَلِّمْ لَهُ فَلَهُ أَنْ يَرُدَّهُ، قَالَ وَإِنْ وَهَبَ دَارًا فَعَوَضَهُ مِنْ نِصْفِهَا رَجَعَ الْوَهِبُ فِي النِّصْفِ الَّذِي لَمْ يُعَوِّضْ، لِأَنَّ الْمَنَاعَ خَصَّ النِّصْفَ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر موہوب لہ نے واہب سے کہا یہ لو تمہارے ہبہ کا عوض ہے یا اس کا بدل ہے یا اس کے مقابلے میں ہے اور واہب نے اس پر قبضہ کر لیا تو رجوع ساقط ہو جائے گا، اس لیے کہ واہب کا مقصود حاصل ہو چکا ہے اور یہ تمام جملے ایک ہی معنی ادا کر رہے ہیں۔ اور اگر کسی اجنبی نے تبرع کرتے ہوئے موہوب لہ کی طرف سے واہب کو عوض دیدیا اور واہب نے عوض پر قبضہ کر لیا تو بھی رجوع باطل ہو جائے گا اس لیے کہ عوض حق ساقط کرنے کے لیے ہے، لہذا اجنبی کی طرف سے بھی عوض دینا صحیح ہے جیسے بدل خلع اور بدل صلح (اجنبی کی طرف سے) صحیح ہے۔ اگر نصف ہبہ مستحق نکل گیا تو موہوب لہ اس سے نصف عوض واپس لے گا، کیوں کہ نصف مستحق کے مقابلے میں موہوب لہ کے لیے کوئی چیز سالم نہیں رہی اور اگر نصف عوض مستحق نکل گیا تو واہب ہبہ میں رجوع نہیں کر سکتا۔ یہ کہ ماہقی عوض بھی واپس کر دے پھر ہبہ واپس لے لے، امام زفر فرماتے ہیں کہ واہب نصف ہبہ واپس لے گا یہ عوض آخر پر قیاس ہے۔ ہماری دلیل یہ ہے کہ ماہقی عوض پورے ہبہ کے لیے ابتداء عوض بن سکتا ہے لیکن استحقاق سے یہ واضح ہو گیا کہ عوض صرف ماہقی ہے تاہم واہب کو اختیار ملے گا، اس لیے کہ رجوع کے متعلق اسی لیے اس نے اپنا حق ساقط کیا تھا تا کہ پورا عوض اس کے لیے سلامت رہے، لیکن (استحقاق کی وجہ سے) پورا عوض اس کے لیے سلامت نہیں رہ گیا لہذا اسے پورا ہبہ واپس لینے کا حق حاصل ہوگا۔ فرماتے

ہیں کہ اگر کسی کو کوئی گھر ہیہ کیا گیا اور موہوب لہ نے اس کے نصف کا عوض دیدیا تو واہب اسی نصف میں رجوع کرے گا جس کا عوض نہ دیا گیا ہو اس لیے کہ مانع نے نصف کی تخصیص کر دی۔

اللغات:

﴿تودی﴾ ادا کرنا، لے جانا۔ ﴿عوض﴾ بدل، مقابل۔ ﴿اسقاط﴾ ساقط کرنا، ختم کرنا۔ ﴿تخیر﴾ اختیار حاصل ہونا۔

ہے کا عوض لینے کی صورت:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر موہوب لہ نے واہب کو کوئی چیز دی اور یہ کہا کہ یہ تمہارے ہیہ کا عوض ہے یا اس کا بدل ہے یا اس کے مقابل میں ہے اور واہب نے اس چیز پر قبضہ کر لیا تو اس کا حق رجوع ساقط ہو جائے گا، کیوں کہ عوض لینے سے اس کا مقصد حاصل ہو چکا ہے اور عوض اور بدل وغیرہ ایک ہی معنی میں مستعمل ہیں۔ اسی طرح موہوب لہ کی طرف سے اگر کسی اجنبی نے واہب کو عوض دیا اور واہب نے اس پر قبضہ کر لیا تو بھی واہب حق رجوع سے ہاتھ دھو بیٹھے گا، کیوں کہ اجنبی کا عوض دینا صحیح ہے اس لیے کہ جب اجنبی کی طرف سے بدل خلع اور بدل صلح کی ادائیگی درست ہے تو بدل ہیہ کی ادائیگی بھی درست ہوگی۔

واذا استحق الخ مسئلہ یہ ہے کہ اگر موہوب میں سے نصف موہوب مستحق نکل گیا اور کسی نے اپنا استحقاق ثابت کر کے اسے لے لیا تو موہوب لہ واہب سے نصف عوض واپس لے لے گا، کیوں کہ مستحق شدہ کا عوض ہیہ سے خالی ہو گیا ہے اور اس عوض کے مقابلے موہوب لہ کا ہاتھ خالی ہے لہذا اسے رجوع کا حق ہوگا۔ اس کے برخلاف اگر نصف عوض یعنی جو واہب کو دیا گیا ہے اس کا نصف حصہ مستحق نکل جائے تو واہب نصف موہوب نہیں واپس لے سکتا، اس لیے کہ استحقاق کی وجہ سے یہ واضح ہو گیا ہے کہ باقی عوض ہی اصلاً پورے ہیہ کا عوض تھا اور واہب نے اسی لیے اپنا حق رجوع ساقط کیا تھا کہ اسے پورا عوض مل جائے لیکن بعض کے استحقاق سے واہب کا یہ مقصد پورا نہیں ہوا ہے اس لیے اسے دو باتوں میں سے ایک کا اختیار ہوگا (۱) یا تو باقی عوض کے عوض پورا ہیہ موہوب لہ کے پاس چھوڑ دے (۲) یا پھر باقی عوض کو بھی واپس کر دے اور پورا ہیہ اس سے لے لے۔ یہ حکم ہمارے یہاں ہے امام زفر فرماتے ہیں کہ جتنا عوض مستحق ہوا ہے اسی کے بقدر ہیہ واپس لے لے یہ حکم حسب سابق نصف ہیہ کے مستحق نکلنے پر نصف عوض کی واپسی والے مسئلے پر قیاس کیا گیا ہے۔

قال وإن وهب الخ ترجمہ سے مطلب واضح ہے۔

قَالَ وَلَا يَصِحُّ الرَّجُوعُ إِلَّا بِتَرَاضِيهِمَا أَوْ بِحُكْمِ الْحَاكِمِ لِأَنَّهُ مُخْتَلَفٌ بَيْنَ الْعُلَمَاءِ وَفِي أَصْلِهِ وَهَاءٌ وَفِي حُصُولِ الْمَقْصُودِ وَعَدَمِهِ خَفَاءٌ فَلَا بُدَّ مِنَ الْفَضْلِ بِالرِّضَاءِ أَوْ بِالْقَضَاءِ حَتَّىٰ لَوْ كَانَتِ الْهَيْبَةُ عَبْدًا فَأَعْتَقَهُ قَبْلَ الْقَضَاءِ نَفَذَ وَلَوْ مَنَعَهُ فَهَلَكَ لَا يَضْمَنُ لِقِيَامِ مَلِكِهِ فِيهِ وَكَذَا إِذَا هَلَكَ فِي يَدِهِ بَعْدَ الْقَضَاءِ، لِأَنَّ أَوَّلَ الْقَبْضِ غَيْرُ مَضْمُونٍ وَهَذَا دَوَامٌ عَلَيْهِ إِلَّا أَنْ يَمْنَعَهُ بَعْدَ طَلَبِهِ لِأَنَّهُ تَعَدَّى وَإِذَا رَجَعَ بِالْقَضَاءِ أَوْ بِالرِّضَاءِ يَكُونُ فُسْخًا مِنَ الْأَصْلِ حَتَّىٰ لَا يَشْتَرِطَ قَبْضُ الْوَاهِبِ وَيَصِحُّ فِي الشَّائِعِ لِأَنَّ الْعُقْدَ وَقَعَ جَائِزًا مُوجِبًا حَقَّ الْفُسْخِ مِنْ

الْأَصْلُ فَكَانَ بِالْفَسْخِ مُسْتَوْفِيًا حَقًّا ثَابِتًا لَهُ فَيُظْهَرُ عَلَى الْإِطْلَاقِ، بِخِلَافِ الرَّدِّ بِالْعَيْبِ بَعْدَ الْقَبْضِ لِأَنَّ الْحَقَّ هُنَاكَ فِي وَصْفِ السَّلَامَةِ لَا فِي الْفَسْخِ فَافْتَرَقَا، قَالَ وَإِذَا تَلَفَتِ الْعَيْنُ الْمُوهُوبَةُ فَاسْتَحَقَّهَا مُسْتَحِقُّ وَضَمِنَ الْمُوهُوبُ لَهُ لَمْ يَرْجِعْ عَلَى الْوَاهِبِ بِشَيْءٍ، لِأَنَّهُ عَقْدُ تَبَرُّعٍ فَلَا يَسْتَحِقُّ فِيهِ السَّلَامَةُ وَهُوَ غَيْرُ عَامِلٍ لَهُ، وَالْعُرُورُ فِي ضَمْنِ عَقْدِ الْمُعَاوَضَةِ سَبَبٌ لِلرُّجُوعِ لَا فِي ضَمْنِ غَيْرِهِ.

ترجمہ: واہب و موبوب کی رضا مندی یا قضائے قاضی کے بغیر بہیہ میں رجوع کرنا صحیح نہیں ہے اس لیے کہ رجوع کا مسئلہ علماء کے مابین مختلف فیہ ہے اور اس کی اصل میں ضعف ہے اور مقصود کے حصول اور عدم حصول میں پوشیدگی ہے، لہذا رضائے عاقدین یا قضائے قاضی کے ذریعے فصل ضروری ہے حتیٰ کہ اگر بہیہ کوئی غلام ہو اور قضائے قاضی سے پہلے موبوب لہ نے اسے آزاد کر دیا تو حقیقت نافذ ہو جائے گا۔ اور اگر موبوب لہ نے اسے (موبوب کو) روک لیا پھر وہ ہلاک ہو گیا تو موبوب لہ ضامن نہیں ہوگا، کیوں کہ اس میں موبوب لہ کی ملکیت موجود ہے ایسے ہی اگر قضائے قاضی کے بعد موبوب لہ کے قبضہ میں موبوب ہلاک ہو جائے تو بھی موبوب لہ ضامن نہیں ہوگا، اس لیے کہ پہلا قبضہ مضمون نہیں ہے اور رجوع کے متعلق قضائے قاضی کے بعد جو قبضہ ہے وہ اول قبضہ پر دوام اور استمرار ہے۔ الا یہ کہ واہب کے مطالبے کے بعد موبوب لہ اسے دینے سے انکار کر دے اس لیے کہ منع کرنے کی وجہ سے وہ متعدی ہو گیا ہے اور جب قضائے قاضی یا تراضی سے واہب نے رجوع کر لیا تو یہ اصل عقد سے فسخ ہوگا حتیٰ کہ فسخ کے لیے واہب کا قبضہ کرنا شرط نہیں ہوگا، اور مشترک بہیہ میں بھی رجوع صحیح ہوگا اس لیے کہ اس میں عقد جائز بن کر اور اصل سے فسخ کا موجب بن کر منعقد ہوتا ہے، لہذا فسخ کی وجہ سے واہب اپنے ثابت شدہ حق کو وصول کرنے والا ہو گیا لہذا اعلیٰ الاطلاق فسخ ظاہر ہوگا۔

برخلاف قبضہ کرنے کے بعد عیب کی وجہ سے واپس کرنے کے، کیوں کہ وہاں (بیع میں) مشتری کا حق وصف سلامتی میں تھا نہ کہ فسخ میں اس لیے بہیہ اور بیع کے مسئلوں میں فرق ہو گیا۔

فرماتے ہیں کہ جب بہیہ کردہ چیز ہلاک ہوگئی اور پھر کوئی شخص اس کا مستحق نکلا اور اس نے موبوب لہ سے ضمان لے لیا تو موبوب لہ واہب سے کچھ واپس نہیں لے سکتا، اس لیے کہ بہیہ عقد تبرع ہے لہذا اس میں موبوب کی سلامتی مشروط نہیں ہوگی اور پھر موبوب لہ واہب کا عامل بھی نہیں ہوتا اور عقد معاوضہ کا دھوکہ ہو تو رجوع کا سبب ہے لیکن عقد غیر معاوضہ کا دھوکہ موجب رجوع نہیں ہے۔

اللغات:

﴿تراضی﴾ باہم رضا مندی۔ ﴿وہاء﴾ ضعف۔ ﴿خفاء﴾ پوشیدگی۔ ﴿الفصل﴾ تمیز۔ ﴿تلف﴾ ضائع ہونا، تلف ہونا۔ ﴿مستوفی﴾ پورا پورا لینا۔ ﴿الغرور﴾ دھوکہ۔

رجوع کے لیے مکمل طریقہ کار:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ جب تک واہب اور موبوب کی رضائے عاقدین ہوگی یا قاضی کی طرف سے رجوع اور فسخ کا حکم صادر نہیں ہوگا اس وقت تک بہیہ میں رجوع کرنا درست اور جائز نہیں ہے، کیوں کہ رجوع کا مسئلہ علماء کے مابین مختلف فیہ ہے اور رجوع کی اصلیت

اور حقیقت بہت کمزور ہے، اس لیے کہ اگر واہب نے ثواب حاصل کرنے کے لیے ہبہ کیا تھا تو اسے حق رجوع نہیں ملے گا اور اگر تعویض یعنی بدلہ لینے کی نیت سے ہبہ کیا تھا تو اسے حق رجوع حاصل ہوگا لیکن نیت ایک مخفی امر ہے اور اس پر مطلع ہونا دشوار ہے، اس لیے رجوع کے لیے یا تو دونوں کی رضامندی ضروری ہے یا قاضی کا آڈر، ان دونوں میں سے کسی ایک کے بغیر رجوع ثابت نہیں ہوگا۔ حتیٰ لو كانت الخ مسئلہ یہ ہے کہ موہوب غلام تھا اور واہب نے موہوب لہ سے اس کی واپسی کا مطالبہ کیا لیکن قاضی نے کوئی فیصلہ نہیں دیا تھا کہ موہوب لہ نے اسے آزاد کر دیا تو یہ عین نافذ اور جائز ہوگا اور اگر واہب کے مطالبے پر موہوب لہ نے موہوب کو دینے سے انکار کر دیا پھر وہ موہوب موہوب لہ کے قبضے میں ہلاک ہو گیا تو بھی موہوب لہ اس کا ضامن نہیں ہوگا، کیوں کہ ان دونوں صورتوں میں نہ تو عاقدین کی رضا موجود ہے اور نہ ہی قاضی کی طرف سے قضاء موجود ہے، قضاء کا نہ ہونا تو ظاہر و باہر ہے اور رضاء اس وجہ سے معدوم ہے کہ اگر موہوب لہ راضی ہی ہوتا تو واہب کی طلب پر اسے دیدیتا اور غلام دینے سے نہ تو انکار کرتا اور نہ ہی اسے آزاد کرتا، معلوم ہوا کہ یہاں موہوب کی رضامندی معدوم ہے اور اس کی رضامندی کے بغیر رجوع نہیں کر سکتا اسی لیے اس پر ضمان بھی نہیں ہوا ہے۔ یہی حکم اس صورت میں بھی ہے جب قضائے قاضی کے بعد واہب کے مطالبے کے بغیر وہ غلام موہوب لہ کے قبضے میں مر گیا ہو یعنی قاضی نے تو رجوع کا حکم دیدیا لیکن وہب کی طرف سے اس کا مطالبہ ہی نہیں ہے تو بھی غلام مرنے سے موہوب لہ ضامن نہیں ہوگا اس لیے کہ اس نے پہلے تو ہبہ کا قبضہ کیا تھا اور ہبہ کا قبضہ مملوک ہوتا ہے، مضمون نہیں ہوتا اور قضائے قاضی کے بعد جو موہوب لہ اس پر قابض ہے وہ نیا اور ضمان کا قبضہ نہیں ہے بلکہ پہلے والے قبضہ پر مداومت ہے اس لیے یہ قبضہ قبضہ ضمان نہیں ہوگا۔ ہاں اگر قضائے قاضی کے بعد واہب موہوب لہ سے رجوع کا مطالبہ کر دے اور وہ نہ دے پھر موہوب غلام اس کے قبضے میں مر جائے تو وہ ضامن ہوگا، کیوں کہ یہاں قضاء اور مطالبہ دونوں جمع ہیں اور اب موہوب لہ غلام نہ دے کر سرکشی اور زیادتی کر رہا ہے اور سرکش ضامن ہوتا ہے لہذا اس صورت میں موہوب لہ بھی ضامن ہوگا۔

وإذا رجع الخ مسئلہ یہ ہے کہ جب عاقدین کی رضاء یا قاضی کی قضاء سے ہبہ کا رجوع ہو گیا تو یہ رجوع اصل عقد سے فسخ ہوگا اور اب اس میں کسی سے کسی کا کوئی واسطہ نہیں ہوگا یہی وجہ ہے کہ فسخ کے لیے واہب کا موہوب پر قبضہ کرنا شرط نہیں ہوگا اور اس کے قبضے کے بغیر بھی رجوع تحقق ہو جائے گا۔ اور جس طرح غیر مشترک ہبہ میں رجوع صحیح ہے اسی طرح مشترک ہبہ میں بھی رجوع درست ہوگا، کیوں کہ منفرد ہبہ کی طرح مشترک ہبہ بھی جائز اور موجب فسخ بن کر منعقد ہوتا ہے اور فسخ کر کے واہب اپنا حق وصول کرتا ہے، لہذا مشترک ہبہ میں بھی علی الاطلاق فسخ اور رجوع کا حق ثابت ہوگا۔ اس کے برخلاف اگر مشتری کو بیع میں عیب نظر آیا اور اس عیب کی وجہ سے اس نے بیع واپس کر دی تو اگر قبضہ سے پہلے رجوع ہو یا قبضہ کے بعد قضائے قاضی سے ہو تو یہ فسخ ہوگا اور اگر باہمی رضامندی سے رجوع ہوا ہو تو فسخ نہیں ہوگا، بلکہ بیع جدید ہوگی، کیوں کہ بیع میں مشترک کو جو حق رد ملتا ہے وہ وصف سلامتی سے متعلق ہوتا ہے اور فسخ سے متعلق نہیں ہوتا جب کہ ہبہ میں واہب کا حق رجوع فسخ من اصل العقد ہوتا ہے، اس لیے ہبہ میں خواہ رضاء سے رجوع ہو یا قضاء سے بہر صورت فسخ ہوگا جب کہ بیع میں اگر قضاء سے رجوع ہے تو وہ بیع جدید ہوگی۔

قال وإذا الخ اس کا حاصل یہ ہے کہ اگر ہبہ کردہ چیز موہوب لہ کے پاس ہلاک ہوگئی پھر کوئی شخص اس کا مستحق نکل کر اس نے موہوب لہ سے ہبہ کا ضمان لے لیا تو اس کا ذمہ دار خود موہوب لہ ہوگا اور اسے واہب سے ضمان کی رقم لینے کا حق نہیں ہوگا اس لیے کہ

ہبہ عقد تبرع ہے اور عقد تبرع میں دونوں طرف سے عوض نہیں ہوتا بلکہ صرف ایک طرف سے عوض ہوتا ہے اور وہ بھی مقید بالسلامت نہیں ہوتا لہذا اس کا مستحق نکل جانا واہب پر رجوع کا سبب نہیں بنے گا کیوں کہ رجوع اس عقد میں ہوتا ہے جس میں دونوں طرف سے عوض ہو اور پھر موبوب لہ واہب کا عامل اور مزدور بھی نہیں ہے لہذا اس حوالے سے بھی موبوب لہ کو رجعت کا حق نہیں ہوگا۔

قَالَ وَإِذَا وَهَبَ بِشَرَطِ الْعَوَضِ اعْتَبَرَ التَّقَابُضُ فِي الْمَجْلِسِ فِي الْعَوَضِ وَيَبْطُلُ بِالشُّيُوعِ لِأَنَّهُ هِبَةٌ ابْتِدَاءً فَإِنْ تَقَابَضَا صَحَّ الْعَقْدُ وَصَارَ فِي حُكْمِ الْبَيْعِ يَرُدُّ بِالْعَيْبِ وَخِيَارِ الرُّوْيَةِ وَيَسْتَحِقُّ فِيهِ الشُّفْعَةُ لِأَنَّهُ بَيْعٌ انْتِهَاءً، وَقَالَ زُفَرٌ رَحِمَهُ اللَّهُ وَالشَّافِعِيُّ هُوَ بَيْعٌ ابْتِدَاءً وَانْتِهَاءً، لِأَنَّ فِيهِ مَعْنَى الْبَيْعِ وَهُوَ التَّمْلِيكُ بِعَوَضٍ وَالْعِبْرَةُ فِي الْعُقُودِ لِلْمَعَانِي وَلِهَذَا كَانَ بَيْعُ الْعَبْدِ مِنْ نَفْسِهِ إِعْتِقًا، وَلَنَا أَنَّهُ اشْتَمَلَ عَلَى جِهَتَيْنِ فَيَجْمَعُ بَيْنَهُمَا مَا أَمَكَّنَ عَمَلًا بِالشُّبُهَيْنِ وَقَدْ أَمَكَّنَ لِأَنَّ الْهِبَةَ مِنْ حُكْمِهَا تَأَخَّرَ الْمِلْكُ إِلَى الْقَبْضِ وَقَدْ يَتَرَاخَى عَنِ الْبَيْعِ الْفَاسِدِ وَالْبَيْعُ مِنْ حُكْمِهِ الزُّرْمُ وَقَدْ تَقَلَّبَ الْهِبَةُ لِازِمَةِ بِالْتَّعْوِضِ فَجَمَعْنَا بَيْنَهُمَا بِخِلَافِ بَيْعِ نَفْسِ الْعَبْدِ مِنْهُ، لِأَنَّهُ لَا يُمْكِنُ اعْتِبَارُ الْبَيْعِ فِيهِ إِذْ هُوَ لَا يَصْلُحُ مَالًا لِنَفْسِهِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے بدلہ کی شرط کے ساتھ کوئی چیز ہبہ کی تو مجلس عقد میں دونوں عوض پر قبضہ کرنا معتبر ہوگا اور اشتراک سے ہبہ باطل ہو جائے گا۔ اس لیے کہ یہ ابتداء ہبہ ہے پھر اگر دونوں نے قبضہ کر لیا تو عقد صحیح ہو جائے گا اور بیع کے حکم میں ہوگا یعنی عیب اور خیار رویت کی وجہ سے اس کو واپس کیا جائے گا اور اس میں شفعہ کا استحقاق ثابت ہوگا، اس لیے یہ انتہاء بیع ہے، امام زفرؒ اور امام شافعیؒ فرماتے ہیں کہ یہ ابتداء بھی بیع ہے اور انتہاء بھی بیع ہے، کیوں کہ اس میں بیع کا معنی یعنی تملیک بالعوض موجود ہے اور عقد میں معانی ہی کا اعتبار ہوتا ہے اسی لیے اپنے غلام کو اسی کے ہاتھ مولیٰ کا فروخت کرنا اعتناق ہوگا۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ یہ عقد دو جہتوں پر مشتمل ہے، لہذا دونوں مشابہتوں پر عمل کرتے ہوئے حتی الامکان انھیں جمع کیا جائے گا اور جمع کرنا ممکن بھی ہے اس لیے کہ ہبہ کے حکم میں سے یہ بھی ہے کہ قبضہ تک ملکیت موخر ہو جاتی ہے اور بیع فاسد میں بھی کبھی ملکیت موخر ہو جاتی ہے جب کہ بیع کا ایک حکم یہ ہے کہ عقد کے بعد وہ لازم ہو جاتی ہے اور تعویض (بدلہ دینے) سے ہبہ بھی لازم ہو جاتا ہے لہذا ہم نے مذکورہ ہبہ میں دونوں چیزوں کو جمع کر دیا ہے۔ برخلاف مولیٰ کے اپنے غلام کو اسی غلام کے ہاتھ بیچنے کے، کیوں کہ اس میں اس لیے کہ اس میں بیع کا اعتبار کرنا ممکن نہیں ہے، کیوں کہ غلام اپنی ذات کا مالک نہیں ہو سکتا۔

اللغات:

﴿التقابض﴾ باہم قبضہ کرنا۔ ﴿یبطل﴾ باطل ہونا، کالعدم ہونا، ختم ہونا۔ ﴿العبرة﴾ اعتبار، لحاظ۔ ﴿اعتناق﴾ آزاد کرنا۔ ﴿جہتین﴾ دو پہلو، دو رخ۔

ہبہ بالعوض کے احکام:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے کسی کو عوض کی شرط کے ساتھ کوئی چیز ہبہ کی اور یہ کہتے ہوئے دیا کہ وہبتک هذه الدراجة علی أن تهب لی تلك الدراجة میں نے اس شرط کے ساتھ تجھے یہ سائیکل ہبہ کیا کہ تو مجھے فلاں سائیکل ہبہ میں دیدے تو صحت ہبہ کے لیے مجلس عقد میں عاقدین کا دونوں عوض پر قبضہ کرنا شرط اور ضروری ہے اور اگر قبضہ نہیں ہوگا تو کسی کے لیے بھی موہوب میں ملکیت ثابت نہیں ہوگی اسی طرح اگر کسی کے ہبہ میں اشتراک ہوگا تو بھی ہبہ باطل ہو جائے لعدم امکان القبض ہاں جب مجلس عقد میں دونوں عاقد ایک دوسرے کے ہبہ پر قبضہ کر لیں تو عقد صحیح ہو جائے گا اور ابتداء اسے ہبہ کا حکم حاصل ہوگا جب کہ انتہاء یہ بیع ہوگا اسی لیے عیب اور خیار رویت کی بنا پر اس کی واپسی جائز ہوگی اور اگر زمین اور گھر وغیرہ کا معاملہ ہو تو اس میں شفعہ بھی ثابت ہوگا۔

اس کے برخلاف امام زفرؒ اور امام شافعیؒ کی رائے یہ ہے کہ صورت مسئلہ میں جو عقد ہے وہ ابتداء اور انتہاء دونوں اعتبار سے بیع ہے، کیوں کہ اس میں دونوں طرف سے عوض کی تملیک ہے اور معنایہ بیع ہے اور عقد میں معانی ہی کا اعتبار ہوتا ہے یہی وجہ ہے کہ اگر کوئی مولیٰ اپنے غلام کو اسی کے ہاتھ فروخت کر دے تو اگرچہ یہ یہ لفظاً بیع ہے، لیکن معنایہ اعتاق ہے، اس لیے مولیٰ کا یہ فعل بھی اعتاق ہوگا اور معنی کا اعتبار کر کے غلام آزاد ہو جائے گا، اسی طرح صورت مسئلہ میں بھی معنی کا اعتبار کر کے یہ ہبہ بھی ابتداء اور انتہاء دونوں اعتبار سے بیع ہوگا۔

ولنا أنه الخ ہماری دلیل یہ ہے کہ یہ جو عقد ہے وہ دو جہتوں اور دو معنوں پر مشتمل ہے یعنی لفظاً یہ ہبہ ہے اور معنایہ بیع ہے اور اس کی دو حیثیتیں ہیں اور دونوں پر عمل کرنا ممکن بھی ہے، کیوں کہ جس طرح ہبہ میں قبضہ تک ملکیت مؤخر ہوتی ہے اسی طرح بیع فاسد میں بھی قبضہ تک ملکیت مؤخر ہوتی ہے اور جس طرح بیع عقد کرنے سے لازم ہو جاتی ہے اسی طرح عوض دیدینے سے ہبہ بھی لازم ہو جاتا ہے، لہذا ہم نے دونوں حیثیتوں کا اعتبار کر کے ابتداء اسے ہبہ قرار دیا اور انتہاء بیع قرار دیا گیا۔

اور امام شافعیؒ کا اسے بیع المولیٰ العبد الخ والے مسئلے پر قیاس کرنا درست نہیں ہے، کیوں کہ ہم نے اس لیے وہاں بیع کو اعتاق قرار دیا ہے کہ اسے بیع کہنا ممکن ہی نہیں ہے، اس لیے کہ اسے بیع ماننے سے یہ لازم آئے گا کہ غلام مولیٰ کے عوض یعنی اپنے نفس کا مالک ہو گیا ہے حالاں کہ اس میں مالک بننے کی صلاحیت ہی نہیں ہے، اس لیے اس حوالے سے بیع المولیٰ الخ میں بیع کو اعتاق قرار دیا گیا ہے نہ کہ معنی کا اعتبار کرنے کی وجہ سے اسے اعتاق قرار دیا گیا ہے، لہذا صورت مسئلہ کو اس پر قیاس کرنا درست نہیں ہے۔



فَصْلٌ أُمِّي هَذَا فَصْلٌ فِي بَيَانِ مَسَائِلَ شَتَّى

یہ فصل ہبہ کے متفرق مسائل کے بیان میں ہے

قَالَ وَمَنْ وَهَبَ جَارِيَةً إِلَّا حَمَلَهَا صَحَّتِ الْهَبَةُ وَبَطُلَ الْإِسْتِثْنَاءُ، لِأَنَّ الْإِسْتِثْنَاءَ لَا يَعْمَلُ إِلَّا فِي مَحَلٍّ يَعْمَلُ فِيهِ الْعُقْدُ، وَالْهَبَةُ لَا تَبْطُلُ بِالشَّرْوَطِ الْفَاسِدَةِ، وَهَذَا هُوَ الْحُكْمُ فِي النِّكَاحِ وَالْخُلْعِ وَالصُّلْحِ عَنْ دَمِ الْعَمَدِ لِأَنَّهَا لَا تَبْطُلُ بِالشَّرْوَطِ الْفَاسِدَةِ، بِخِلَافِ الْبَيْعِ وَالْإِجَارَةِ وَالرَّهْنِ لِأَنَّهَا تَبْطُلُ بِهَا، وَلَوْ أَعْتَقَ مَا فِي بَطْنِهَا ثُمَّ وَهَبَهَا جَارًا، لِأَنَّهُ لَمْ يَبْقَ الْجَنِينُ عَلَى مِلْكِهِ فَاشْتَبَهَ الْإِسْتِثْنَاءُ، وَلَوْ ذَبَرَ مَا فِي بَطْنِهَا ثُمَّ وَهَبَهَا لَمْ يَجْزُ لِأَنَّ الْحَمْلَ بَقِيَ عَلَى مِلْكِهِ فَلَمْ يَكُنْ شَبِيهَ الْإِسْتِثْنَاءِ وَلَا يُمْكِنُ تَنْفِيذُ الْهَبَةِ فِيهِ لِمَكَانِ التَّدْبِيرِ فَبَقِيَ هَبَةُ الْمُشَاعِ أَوْ هَبَةُ شَيْءٍ هُوَ مَشْغُولٌ بِمِلْكِ الْمَالِكِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی شخص نے باندی کے حمل کو باندی کے بغیر ہبہ کیا تو ہبہ صحیح ہوگا اور استثناء باطل ہو جائے گا، اس لیے کہ استثناء اسی جگہ مؤثر ہوتا ہے جہاں عقد مؤثر ہوتا ہے اور ہبہ حمل میں اثر نہیں کرتا، اس لیے کہ حمل ایک وصف ہے جسے ہم بیوع میں بیان کر چکے ہیں اور یہ استثناء شرط فاسد میں تبدیل ہو جائے گا اور ہبہ شروط فاسدہ سے باطل نہیں ہوتا، نکاح، خلع اور صلح عن دم العمد کا بھی یہی حکم ہے، اس لیے کہ یہ عقود بھی شروط فاسدہ سے باطل نہیں ہوتے۔ برخلاف بیع، اجارہ اور رہن کے، کیوں کہ یہ عقود شروط فاسدہ سے باطل ہو جاتے ہیں۔ جنین

اگر باندی کا حمل آزاد کر کے باندی کو ہبہ کیا تو جائز ہے، اس لیے کہ واہب کی ملکیت پر باقی نہیں رہا تو یہ استثناء کے مشابہ ہو گیا۔ اگر باندی کے حمل کو مدبر بنا کر باندی کو ہبہ کر دیا تو جائز نہیں ہے اس لیے کہ حمل واہب کی ملکیت پر باقی ہے، لہذا یہ استثناء کے مشابہ نہیں ہوگا اور اس میں ہبہ نافذ کرنا ممکن بھی نہیں ہے اس لیے کہ تدبیر موجود ہے لہذا یہ مشاع کا ہبہ ہوگا یا ایسی چیز کا ہبہ ہوگا جو مالک کی ملکیت سے مشغول ہے۔

اللَّغَاتُ:

﴿الجنین﴾ بچہ۔ ﴿دبّر﴾ مدبر بنانا، غلام کو اپنی موت کے بعد آزاد کرنا۔ ﴿شبیہ﴾ مشابہ، نظیر۔ ﴿تفہیذ﴾ نافذ کرنا، جاری

کرنا۔ (التدبیر) مدبر بنانا۔

بیہ میں استثناء کا حکم:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی شخص نے حاملہ باندی کو بیہ کیا، لیکن اس کے حمل کا استثناء کر لیا تو استثناء باطل ہوگا اور حمل کے ساتھ باندی کا بہرہ درست ہوگا، اس لیے کہ استثناء اسی جگہ اثر اور عمل کرتا ہے جہاں عقد مؤثر ہوتا ہے بالفاظ دیگر جس پر عقد واقع کرنا درست ہے اسی کا استثناء کرنا بھی صحیح ہے اور چونکہ تنہا حمل پر عقد کرنا درست نہیں ہے لہذا اس کا استثناء کرنا بھی صحیح نہیں ہوگا۔ اور پھر حمل جاریہ کا وصف ہے جو تابع یعنی اعضاء کے مانند ہے اور بدن سے اعضاء کا استثناء صحیح نہیں ہے، لہذا یہ استثناء بھی صحیح نہیں ہوگا، بلکہ یہ استثناء مقتضائے عقد کے خلاف ہو کر شرط فاسد بن جائے گا اور بیہ شرط فاسد سے باطل نہیں ہوتا اس لیے مع حمل باندی کا بیہ جائز ہوگا۔

اسی طرح اگر کوئی حمل کا استثناء کر کے باندی کو مہر بنائے یا بدل خلع یا بدل صلح قرار دے تو بھی استثناء باطل ہوگا اور حمل کے ساتھ باندی مہر اور بدل بنے گی، اس لیے کہ نکاح اور خلع وغیرہ بھی شرط فاسدہ سے فاسد اور باطل نہیں ہوتے اس کے برخلاف بیع اور اجارہ وغیرہ شروط فاسدہ سے باطل ہو جاتے ہیں، لہذا اگر کسی نے حمل کا استثناء کر کے کوئی حاملہ باندی فروخت کی یا اجارہ پر دی تو عقد ہی فاسد ہو جائے گا۔

ولو اعتق مافی الخ مسئلہ یہ ہے کہ زید کی باندی حاملہ ہے اور اس نے اس کا حمل آزاد کر دیا پھر کسی کو وہ باندی بیہ کیا تو یہ بیہ جائز ہے، کیوں کہ اس کا حمل پہلے آزاد ہو کر اس کی ملکیت سے خارج ہو چکا ہے اور شیوع اور اشتراک کا امکان معدوم ہو گیا ہے اس لیے یہ بیہ بھی جائز ہے اور اعتاق بھی درست ہے۔ اس کے برخلاف اگر مالک نے باندی کے حمل کو مدبر بنانے کے بعد اسے بیہ کیا تو بیہ درست نہیں ہوگا، اس لیے کہ مدبر معتق کی طرح مالک کی ملکیت سے خارج نہیں ہوتا لہذا یہاں بیہ غیر بیہ کے ساتھ مخلوط ہوگا اور چونکہ حمل کو بیہ نہیں کیا جاسکتا۔ اس لیے کہ وہ مدبر کر دیا گیا ہے لہذا یہ بیہ یا تو مشترک چیز کا بیہ ہوگا یا ایسی چیز کا (باندی کا) بیہ ہوگا جو مالک کی ملکیت (حمل) کے ساتھ مشغول ہوگا حالانکہ شیوع اور مشغولیت دونوں چیزیں مانع بیہ ہیں، اس لیے بیہ درست نہیں ہوگا۔

فَإِنْ وَهَبَهَا لَهُ عَلَى أَنْ يَرُدَّهَا عَلَيْهِ أَوْ عَلَى أَنْ يَعْتِقَهَا أَوْ يَتَّخِذَهَا أُمًّا وَلَدًا أَوْ وَهَبَ لَهُ دَارًا أَوْ تَصَدَّقَ عَلَيْهِ بِدَارٍ عَلَى أَنْ يَرُدَّ عَلَيْهِ شَيْئًا مِنْهَا أَوْ يَعْوَضَهُ شَيْئًا مِنْهَا فَالْهَبَةُ جَائِزَةٌ وَالشَّرْطُ بَاطِلٌ، لِأَنَّ هَذِهِ الشَّرُوطُ تُخَالِفُ مُقْتَضَى الْعَقْدِ فَكَانَتْ فَاسِدَةً وَالْهَبَةُ لَا تَبْطُلُ بِهَا الْاِتْرَافُ أَنَّ النَّبِيَّ ﷺ أَجَازَ الْعُمَرَى وَأَبْطَلَ شَرْطَ الْمُعْمِرِ، بِخِلَافِ الْبَيْعِ لِأَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ نَهَى عَنْ بَيْعٍ وَشَرْطٍ، وَلِأَنَّ الشَّرْطَ الْفَاسِدَ فِي مَعْنَى الرِّبَا وَهُوَ يَعْمَلُ فِي الْمَعَاوَضَاتِ دُونَ التَّبَرُّعَاتِ.

ترجمہ: اگر کسی نے اس شرط پر کسی کو باندی بیہ کی کہ موہوب لہ اسے واہب کو واپس کر دے یا اس شرط پر بیہ کی کہ موہوب لہ اسے آزاد کر دے یا اسے ام ولد بنادے یا کسی نے کسی کو اس شرط پر گھر بیہ کیا یا صدقہ کیا کہ اس کے بدلے موہوب لہ واہب کو کچھ دیدے یا اس کا کچھ عوض دے تو بیہ جائز ہے اور شرط باطل ہے، اس لیے کہ یہ شرطیں مقتضائے عقد کے مخالف ہیں لہذا یہ شرطیں فاسد

ہوں گی اور ہبہ شرویٹ فاسدہ سے باطل نہیں ہوتا۔ کیا دیکھتا نہیں کہ حضرت نبی اکرم ﷺ نے عمری کو جائز قرار دیا ہے اور عمری کی شرط کو باطل قرار دیدیا ہے۔ برخلاف بیع کے، اس لیے کہ آپ ﷺ نے بیع کے ساتھ شرط رکھنے سے منع فرمایا ہے اور اس لیے کہ شرط فاسدہ بواکے معنی میں ہے اور ربوا معاوضات میں موثر ہوتا ہے نہ کہ تبرعات میں۔

اللغات:

﴿بیوہ﴾ واپس کرنا۔ ﴿یعتق﴾ آزاد کرنا۔ ﴿یتخذ﴾ بنانا، رکھنا۔ ﴿العمری﴾ عمر بھر کے لیے مکان وغیرہ دینا۔ ﴿المعمر﴾ عمری کرنے والا شخص۔ ﴿المعاوضات﴾ دوطرفہ مالی معاملات۔ ﴿التبرعات﴾ نیکیاں، یکطرفہ مالی معاملات۔

ہبہ میں کوئی شرط لگانا:

مسئلہ یہ ہے کہ اگر نعمان نے سلیم کو اس شرط پر اپنی باندی ہبہ کی کہ سلیم ہبہ پر قبضہ کرنے کے بعد پھر اسے نعمان کو واپس کر دے گا یا اسے آزاد کر دے گا یا اسے ام ولد بنالے گا تو ہبہ درست اور جائز ہوگا اور مہوب لہ واہب کی شرط پابند نہیں ہوگا، بلکہ ہبہ کے متعلق خود مختار ہوگا اور یہ شرط فاسد ہوگی لیکن ہبہ شرویٹ فاسدہ سے باطل نہیں ہوتا، لہذا اس شرط فاسدہ سے صحت ہبہ پر کوئی آئج نہیں آئے گی، اسی لیے تو حضرت نبی اکرم ﷺ نے عمری کو جائز قرار دیا ہے اور عمری کی شرط کو باطل قرار دیا ہے اور عمری میں جو تمسک ہوتی ہے اس میں بھی ہبہ کی بوبائی جاتی ہے حالانکہ عمری میں عمری کی شرط باطل ہے، اس لیے ہبہ میں واہب کی شرط باطل ہوگی۔

اس کے برخلاف اگر کسی نے بیع میں اس طرح کی شرط لگائی تو شرط بھی باطل ہوگی اور بیع بھی باطل ہوگی، کیوں کہ حضرت نبی اکرم ﷺ نے بیع مع الشرط سے منع فرمایا ہے اور اس وجہ سے بھی بیع میں شرط باطل اور فاسد ہے کہ یہ شرط ربوا اور سود کے معنی میں ہوتی ہے، کیوں کہ جب ثمن پوری بیع کا مقابل ہوتا ہے تو ظاہر ہے کہ شرط عوض سے خالی ہوگی اور اسی کا نام سود ہے اور سود معاوضات میں موثر ہوتا ہے نہ کہ تبرعات میں جب کہ صورت مسئلہ کا تعلق ہبہ سے ہے اور ہبہ تبرعات میں سے ہے، اس لیے ہبہ میں سود موثر نہیں ہوگا اور ہبہ مع الشرط جائز ہوگا۔

قَالَ وَمَنْ كَانَ لَهُ عَلَى آخَرَ أَلْفٌ دِرْهَمٍ فَقَالَ إِذَا جَاءَ عَدُوِّي فِهِيَ لَكَ أَوْ أَنْتَ بَرِيٌّ مِنْهَا أَوْ قَالَ إِذَا أَذَيْتَ إِلَيَّ النِّصْفَ فَلَكَ النِّصْفُ أَوْ أَنْتَ بَرِيٌّ مِنَ النِّصْفِ الْبَاقِي فَهُوَ بَاطِلٌ، لِأَنَّ الْإِبْرَاءَ تَمْلِيكُ مِنْ وَجْهِ إِسْقَاطٍ مِنْ وَجْهِ، وَهَبَةُ الدَّيْنِ مِمَّنْ عَلَيْهِ إِبْرَاءٌ، وَهَذَا لِأَنَّ الدَّيْنَ مَالٌ مِنْ وَجْهِ وَمِنْ هَذَا الْوَجْهِ كَانَ تَمْلِيكًا، وَوَصَفٌ مِنْ وَجْهِ وَمِنْ هَذَا الْوَجْهِ كَانَ إِسْقَاطًا وَلِهَذَا قُلْنَا إِنَّهُ يَرْتَدُّ بِالرَّدِّ وَلَا يَتَوَقَّفُ عَلَى الْقَبُولِ وَالتَّعْلِيْقِ بِالشَّرْطِ يَخْتَصُّ بِالإِسْقَاطِ الْمُحْضَةِ الَّتِي يُحْلَفُ بِهَا كَالطَّلَاقِ وَالْعِتَاقِ فَلَا يَتَعَدَّاهَا.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ اگر کسی شخص کے دوسرے پر ایک ہزار درہم باقی ہوں اور قرض خواہ مقروض سے کہے جب کل آجائے تو وہ درہم تیرے ہیں یا تو ان کی ادائیگی سے بری ہے یا یہ کہا کہ اگر تو مجھے آدھے درہم دیدے تو آدھے تیرے ہیں یا تو باقی نصف

سے بری ہے تو یہ باطل ہے، اس لیے کہ ابراء من وجہ تملیک ہے اور من وجہ اسقاط ہے جب کہ مدیون کو دین کا ہبہ کرنا ابراء ہے۔ یہ حکم اس وجہ سے ہے کہ دین من وجہ مال ہے اس اعتبار سے ابراء تملیک ہوگا اور ایک اعتبار سے دین وصف ہے اور اس حوالے سے ابراء اسقاط ہوگا اسی لیے ہم کہتے ہیں کہ مدیون کے رد کرنے سے ابراء رد ہو جاتا ہے اور اس کے قبول کرنے پر ابراء موقوف نہیں ہے۔ جب کہ تعلیق بالشرط کا عمل ان اسقاطات کے ساتھ خاص ہے جو خالص اسقاط ہیں اور جن کے ذریعے قسم کھائی جاتی ہے جیسے طلاق ہے عتاق ہے، لہذا تعلیق ان سے تجاوز نہیں کرے گی۔

اللغات:

﴿الابراء﴾ بری قرار دینا، ساقط کرنا۔ ﴿اسقاط﴾ ختم کرنا، معدوم کرنا۔ ﴿یوند﴾ واپس ہوتا ہے۔ ﴿یتوقف﴾ منحصر رہتا ہے، مشروط ہوتا ہے۔ ﴿الاسقاطات الحصة﴾ خالص استقاطات۔ ﴿یتعدی﴾ تجاوز کرنا، دوسری جگہ لاگو ہونا۔

ہبہ میں تعلیق کرنا:

مسئلہ یہ ہے کہ زید پر بکر کے ایک ہزار درہم باقی ہیں اور بکر اس سے کہتا ہے کہ کل ہو کر یہ درہم تیرے ہیں یا آئندہ کل تو ان درہم سے بری ہے یا یہ کہتا ہے کہ اگر ایک ہزار میں سے تو پانچ سو دیدیتا ہے تو باقی پانچ سو تیرے ہیں یا تو ان سے بری ہے تو اس طرح کی تملیک یا ابراء دونوں باطل ہیں، اس لیے کہ یہ ابراء ہے اور ابراء میں من وجہ تملیک ہوتی ہے اور من وجہ اسقاط ہوتا ہے اور مدیون کو دین ہبہ کرنا ابراء ہے کیوں کہ دین من وجہ مال ہے اور اس میں زکوٰۃ واجب ہے اور مال کا اعتبار کرتے ہوئے اس کا ہبہ تملیک ہے جب کہ دین ایک اعتبار سے وصف ہے یہی وجہ ہے کہ اگر قرض خواہ یہ قسم کھالے کہ بخدا میرے پاس مال نہیں ہے حالاں کہ لوگوں پر اس کا دین ہو تو قسم کھانے سے وہ حاث نہیں ہوگا معلوم ہوا کہ دین وصف بھی ہے اور وصف کا اعتبار کرتے ہوئے وہ ہبہ یا ابراء اسقاط ہے۔

ابراء کے تملیک ہونے کی دوسری دلیل یہ ہے کہ اگر قرض خواہ مدیون کو اپنا دین ہبہ کرے اور مدیون اسے لینے سے منع کر دے تو یہ منع کرنا معتبر ہوگا، دوسری طرف اگر قرض خواہ مدیون کو دین سے بری کر دے تو ابراء درست ہوگا اور مقروض کی قبولیت پر موقوف نہیں ہوگا جیسا کہ اسقاط کا یہی حال ہے، ان دونوں دلیلوں سے یہ واضح ہو گیا کہ ابراء میں تملیک اور اسقاط دونوں پہلو ہیں اور صورت مسئلہ میں قرض خواہ نے مدیون سے محض غدی یعنی کل آنے کی شرط پر اسقاط کیا ہے اس لیے یہ اسقاط درست نہیں ہے، کیوں کہ معلق بالشرط اسقاط کا ضابطہ یہ ہے کہ وہ صرف اور صرف اسقاط محض میں مؤثر ہوتے ہیں اور صورت مسئلہ کا اسقاط اسقاط محض اور خالص نہیں ہے بلکہ تملیک کے ساتھ مخلوط ہے، اس لیے اس کا کوئی اعتبار نہیں ہوگا۔

قَالَ وَالْعُمْرَىٰ جَائِزَةٌ لِلْمُعَمَّرِ لَهُ حَالٌ حَيَاتِهِ وَلَوْ رَثَتْهُ مِنْ بَعْدِهِ لِمَا رَوَيْنَاهُ وَمَعْنَاهُ أَنْ يَجْعَلَ دَارَهُ لَهُ مَدَّةَ عُمْرِهِ وَإِذَا مَاتَ تَرُدُّ عَلَيْهِ فَيَصِحُّ التَّمْلِيكُ وَيَبْطُلُ الشَّرْطُ لِمَا رَوَيْنَا وَقَدْ بَيَّنَّا أَنَّ الْهَبَةَ لَا تَبْطُلُ بِالشَّرْطِ وَالْفَاسِدَةِ، وَالرُّقْبَىٰ بَاطِلَةٌ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَمُحَمَّدٍ رَحِمَهُ اللَّهُ، وَقَالَ أَبُو يُونُسَ رَحِمَهُ اللَّهُ جَائِزَةٌ، لِأَنَّ قَوْلَهُ دَارِي لَكَ

تَمْلِیکُ وَقَوْلُهُ رُقْبِي شَرْطٌ فَاسِدٌ كَالْعُمْرِی، وَلَهُمَا أَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ أَجَارَ الْعُمْرِی وَرَدَّ الرُقْبِي، وَلَآنَ مَعْنَى الرُقْبِي عِنْدَهُمَا إِنْ مِتُّ قَبْلَكَ فَهُوَ لَكَ، وَاللَّفْظُ مِنَ الْمُرَاقِبَةِ كَأَنَّهُ يُرَاقِبُ مَوْتَهُ وَهَذَا تَعْلِيقُ التَّمْلِیکِ بِالْخَطَرِ فَبَطُلَ وَإِذَا لَمْ تَصِحَّ تَكُونُ عَارِيَةً عِنْدَهُمَا، لِأَنَّهُ يَتَضَمَّنُ إِطْلَاقَ الْإِنْتِفَاعِ بِهِ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ عمری جائز ہے اور معمر لہ کی زندگی میں وہ چیز اس کی ہوگی اور اس کے مرنے کے بعد اس کے ورثاء کی ہوگی اس حدیث کی وجہ سے جو ہم روایت کر چکے ہیں۔ اور عمری کی تفصیل یہ ہے کہ ایک شخص کسی کی زندگی بھر کے لیے اسے اپنا گھر اس شرط پر دے کہ جب معمر لہ مر جائے تو وہ گھر معمر کو واپس کر دیا جائے تو اس طرح تملیک درست ہوگی اور شرط (رد) باطل ہوگی اس حدیث کی بنا پر جو ہم نے روایت کی ہے اور ہم یہ بیان کر چکے ہیں کہ ہبہ شرویٹ فاسدہ سے باطل نہیں ہوتا۔ حضرات طرفین رضی اللہ عنہما کے یہاں رقبی باطل ہے امام ابو یوسف رحمہ اللہ فرماتے ہیں کہ جائز ہے اس لیے کہ داری لك رقبی کہنا تملیک ہے اور داری لك میں جو رقبی جوڑ دیا گیا ہے وہ شرط فاسدہ ہے جیسے عمری شرط فاسدہ ہے۔

حضرات طرفین رضی اللہ عنہما کی دلیل یہ ہے کہ حضرت نبی اکرم ﷺ نے عمری کو جائز قرار دیا ہے اور رقبی کو مسترد فرما دیا ہے۔ اور اس لیے کہ ان حضرات کے یہاں رقبی کا معنی یہ ہے کہ اگر میں تجھ سے پہلے مر گیا تو میرا گھر تیرا ہے اور لفظ رقبی مراقبہ سے مشتق ہے گویا کہ ایک دوسرے کے مرنے کا انتظار کرتا ہے اور اس میں موت پر تملیک کو معلق کرنا ہے اس لیے یہ باطل ہے۔ اور جب حضرات طرفین رضی اللہ عنہما کے یہاں رقبی صحیح نہیں ہے تو ان کے یہاں وہ معاملہ عاریت ہوگا اس لیے کہ یہ جملہ مطلق نفع اٹھانے کو متضمن ہے۔

اللغات:

﴿العمری﴾ عمر بھر کے لیے مکان وغیرہ دینا۔ ﴿المعمر لہ﴾ جس کے لیے عمری کیا جائے۔ ﴿التملیک﴾ مالک بنانا۔ ﴿مراقبہ﴾ نگرانی کرنا، آنکھ لگائے رکھنا۔ ﴿الخطر﴾ غیر یقینی صورتحال۔ ﴿یتضمن﴾ مشتمل ہونا، شامل ہونا۔
عمری اور رقبی کا حکم:

صورت مسئلہ یہ ہے کہ باتفاق فقہائے احناف عمری یعنی زندگی بھر کے لیے کسی کو کوئی مکان وغیرہ دینا درست اور جائز ہے اور ہبہ کی ایک صورت ہے چنانچہ معمر لہ قیامت تک کے لیے اس کا مالک ہو جائے گا یعنی اس کی موت کے بعد وہ گھر اس کے ورثاء کو ملے گا اور اس میں معمر کو رجوع کا حق حاصل نہیں ہوگا، بلکہ اس کی طرف سے جو رجوع کی شرط ہوگی یعنی عمری کہ معمر کی موت کے بعد وہ گھر معمر کو واپس مل جائے گا۔ یہ شرط باطل اور فاسد ہوگی، کیوں کہ حدیث پاک میں ہے کہ رسول اللہ ﷺ نے عمری کو جائز قرار دیا ہے اور معمر کی شرط (رد) کو باطل قرار دیا ہے۔ یہ حدیث اس سلسلے میں دو دو چار کی طرح واضح ہے کہ عمری جائز ہے اور شرط رد لگانا باطل ہے اور پھر یہ عمری ہبہ کے معنی میں ہے اور ہبہ شرویٹ فاسدہ سے باطل نہیں ہوتا لہذا عمری بھی شرویٹ فاسدہ سے باطل نہیں ہوگا۔ اس کے برخلاف رقبی ہے یعنی اگر کوئی شخص کسی سے کہے داری لك رقبی میرا گھر تیرے لیے رقبی ہے تو حضرات طرفین رضی اللہ عنہما کے یہاں یہ فاسد اور باطل ہے جب کہ امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے یہاں جائز ہے۔ امام ابو یوسف رحمہ اللہ کی دلیل یہ ہے کہ داری

لک رقبی میں داری لک تملیک کے لیے ہے اور جائز ہے جب کہ رقبی مثل عمری شرط فاسد ہے اس لیے داری لک عمری کی طرح داری لک رقبی میں بھی تملیک تملیک جائز ہوگی اور شرط باطل ہوگی۔

حضرات طرفین رضی اللہ عنہما کی دلیل یہ حدیث پاک ہے اَنْ النبی علیہ السلام اُجاز العمری ورد الرقبی کہ آپ ﷺ نے عمری کو جائز قرار دیا ہے اور رقبی کو مسترد اور مردود کر دیا ہے لہذا رقبی کو جائز قرار دینا نصف صریح کی مخالفت کرنا ہے جو صحیح نہیں ہے۔ ان حضرات کی عقلی دلیل یہ ہے کہ رقبی مراقبہ سے مشتق ہے جس کے معنی ہیں انتظار کرنا گویا رقبی میں لینے والا دینے والے کی موت کا انتظار کرتا ہے اور دینے والا اپنی موت پر ہبہ معلق کرتا ہے حالاں کہ اس طرح کی تعلیق اور اس طرح کی توقیف باطل ہے اس لیے رقبی بھی باطل ہے، ہاں رقبہ عاریت بن سکتا ہے اس لیے کہ عاریت ہی کی طرح اس میں بھی مطلق انتفاع کی اباحت اور اجازت دی جاتی ہے۔

اس سلسلے میں صاحب بنایہ نے سیر حاصل گفتگو کی ہے اور امام ابو یوسف رضی اللہ عنہ کے قول کو اقویٰ قرار دیا ہے۔ اور جواز رقبی پر حضرت جابر رضی اللہ عنہ کی یہ حدیث بیان کی ہے: اَنْ النبی صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم قال العمری جائزۃ لأهلها والرقبی جائزۃ لأهلها۔ (تفصیل کے لیے دیکھئے بنایہ: ۲۶۲/۹)



فصل فی الصدقۃ

یہ فصل صدقہ کرنے کے بیان میں ہے

ہبہ اور صدقہ دونوں کے لیے شرطیں ایک ہی ہیں اس لیے صدقہ کی فصل کو کتاب الہبہ میں بیان کیا گیا ہے البتہ دونوں کے احکام جدا جدا ہیں اس وجہ سے صدقہ کو علاوہ فصل کے تحت بیان کیا گیا ہے۔ (ہنا: ۲۶۴/۹)

قَالَ وَالصَّدَقَةُ كَالْهَبَةِ لَا تَصِحُّ إِلَّا بِالْقَبْضِ، لِأَنَّهُ تَبَرُّعٌ كَالْهَبَةِ فَلَا تَجُوزُ فِي مُشَاعٍ يَحْتَمِلُ الْقِسْمَةَ لِمَا بَيَّنَّا فِي الْهَبَةِ، وَلَا رُجُوعَ فِي الصَّدَقَةِ، لِأَنَّ الْمَقْصُودَ هُوَ الثَّوَابُ وَقَدْ حَصَلَ وَكَذَلِكَ إِذَا تَصَدَّقَ عَلَى غَنِيِّ اسْتِحْسَانًا، لِأَنَّهُ قَدْ يَقْصُدُ بِالصَّدَقَةِ عَلَى الْغَنِيِّ الثَّوَابُ وَقَدْ حَصَلَ وَكَذَا إِذَا وَهَبَ لِفَقِيرٍ، لِأَنَّ الْمَقْصُودَ هُوَ الثَّوَابُ وَقَدْ حَصَلَ. قَالَ وَمَنْ نَذَرَ أَنْ يَتَصَدَّقَ بِمَالِهِ يَتَصَدَّقُ بِجَنَسٍ مَا يَجِبُ فِيهِ الزَّكَاةُ، وَمَنْ نَذَرَ أَنْ يَتَصَدَّقَ بِمِلْكِهِ لَزِمَهُ أَنْ يَتَصَدَّقَ بِالْجَمِيعِ، وَيُرْوَى أَنَّهُ وَالْأَوَّلُ سَوَاءٌ وَقَدْ ذَكَرْنَا الْفُرْقَ، وَوَجْهَ الرَّوَايَتَيْنِ فِي مَسَائِلِ الْقَضَاءِ، وَيُقَالُ لَهُ أَمْسِكْ مَا تَنْفِقُهُ عَلَى نَفْسِكَ وَعِيَالِكَ إِلَى أَنْ تَكْتَسِبَ مَالًا فَإِذَا اكْتَسَبَ يَتَصَدَّقُ بِمِثْلِ مَا أَنْفَقَ وَقَدْ ذَكَرْنَاهُ مِنْ قَبْلُ.

ترجمہ: فرماتے ہیں کہ ہبہ کی طرح صدقہ بھی قبضہ کے بغیر صحیح نہیں ہوتا، اس لیے کہ ہبہ کی طرح صدقہ تبرع ہے اور ایسی مشترک چیز میں جائز نہیں ہے جو تقسیم کا احتمال رکھتی ہو اس دلیل کی وجہ سے جسے ہم ہبہ میں بیان کر چکے ہیں۔ صدقہ میں رجوع نہیں ہو سکتا اس لیے کہ صدقہ کرنے سے ثواب مقصود ہوتا ہے اور صدقہ کرتے ہی ثواب حاصل ہو جاتا ہے۔ ایسے ہی اگر کسی غنی پر صدقہ کیا تو استحساناً بھی جائز ہے اس لیے کہ کبھی غنی پر صدقہ کرنے سے بھی ثواب مقصود ہوتا ہے اور ثواب صدقہ کرتے ہی حاصل ہو جاتا ہے اسی طرح جب کسی فقیر کو ہبہ کیا تو بھی یہی حکم ہے اس لیے کہ مقصود یعنی ثواب حاصل ہو چکا ہے۔

فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے یہ نذر مانی کہ اپنا مال صدقہ کرے گا تو وہ شخص اس جنس کا مال صدقہ کرے جس میں زکوٰۃ واجب ہوتی ہے اور اگر کسی نے اپنی ملکیت صدقہ کرنے کی منت مانی تو اس پر پوری ملکیت صدقہ کرنا لازم ہے۔ ایک روایت یہ ہے کہ مال اور

ملکیت دونوں کی نذر ماننے کا حکم ایک ہی ہے اور ہم نے ان کا فرق اور دونوں روایتوں کی دلیل مسائلِ قضاء میں بیان کر دیا ہے۔ اور منت ماننے والے سے یہ کہا جائے گا کہ تم اتنا مال روک لو جسے اپنی ذات پر اور اپنے بال بچوں پر خرچ کرو حتیٰ کہ دوسرا مال کمالو پھر جب وہ دوسرا مال کمالے تو جتنا خرچ کیا ہو اس کے بقدر صدقہ کر دے اور ما قبل میں ہم اسے بیان کر چکے ہیں۔

اللغات:

﴿غني﴾ بالدار، تو نگر۔ ﴿تكتسب﴾ کماتا۔

پورا مال صدقہ کرنے کی صورت:

عبارت میں تین مسئلے بیان کئے گئے ہیں:

(۱) پہلا مسئلہ یہ ہے کہ جس طرح قبضہ کے بغیر ہبہ میں موهوب لہ کی ملکیت ثابت نہیں ہوتی اسی طرح صدقہ میں بھی قبل القبض صدقہ لہ کی ملکیت ثابت نہیں ہوتی، کیوں کہ تبرع ہونے میں صدقہ ہبہ کی طرح ہے اس لیے قابل تقسیم مشترک چیز کو صدقہ کرنا جائز نہیں ہے، اس لیے کہ شیوع کی وجہ سے اس پر قبضہ ناممکن اور دشوار ہے، لما بینا فی الہبۃ سے صاحب ہدایہ نے اسی طرف اشارہ کیا ہے۔

ولار جوع فی الصدقة الخ فرماتے ہیں کہ ہبہ میں تو رجوع ہو سکتا ہے، لیکن صدقہ میں رجوع نہیں ہو سکتا، کیوں کہ صدقہ سے خدا تعالیٰ کی خوشنودی اور ثواب کی تحصیل مقصود ہوتی ہے اور صدقہ کرتے ہی یہ مقصود حاصل ہو جاتا ہے گویا اس طرح سے مصدق کو عوض مل جاتا ہے اور عوض لینے کے بعد تو ہبہ نہیں واپس لیا جاسکتا، صدقہ کی کیا بات ہے یہ تو بدون عوض واپس نہیں ہوتا۔ یہی حکم اس صورت میں ہے جب کسی نے کسی مالدار کو صدقہ کیا ہو یعنی اس سے بھی رجوع نہیں ہو سکتا اس لیے کہ مالدار کو صدقہ کرنے سے بھی تحصیل ثواب مقصود ہوتا ہے چنانچہ اگر کوئی شخص بقدر نصاب مال کا مالک ہو تو لیکن اس کی ذات بہت بڑی ہو تو اسے بھی بہ نسبت صدقہ لوگ مال دیتے ہیں اور اس کے حق میں بھی صدقہ متحقق ہو جاتا ہے۔

(۲) دوسرا مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی شخص نے یہ نذر مانی کہ اپنا مال راہِ خدا میں صدقہ کرے گا تو مال سے وہ اموال مراد ہوں گے جن میں زکوٰۃ واجب ہوتی ہے، کیوں کہ شریعت نے بندے کے ایجاب کو اللہ کے ایجاب پر قیاس کیا ہے اور اللہ تعالیٰ نے مال زکوٰۃ میں زکوٰۃ واجب کیا ہے لہذا اموال زکوٰۃ ہی میں صدقہ بھی واجب ہوگا۔

(۳) اگر کسی نے یہ نذر مانی کہ میں اپنی ملکیت صدقہ کروں گا تو یہ نذر اس کی ہر ملکیت اور اس کے ہر مال کو شامل ہوگی، کیوں کہ ملک کا لفظ عام ہے جو اموال زکوٰۃ کو بھی شامل ہے اور ان کے علاوہ دیگر اموال کو بھی شامل ہے۔ حاکم شہیدؒ سے اس سلسلے میں ایک روایت یہ ہے کہ مال اور ملک کے صدقہ کی نذر برابر ہے یعنی دونوں صورتوں میں صرف اموال زکوٰۃ کو صدقہ کیا جائے گا، اور صدقہ علی المساکین کی فصل کے تحت مال اور ملک کا فرق اور دونوں روایتوں کی دلیل گذر چکی ہے۔ وہاں ملاحظہ فرمائیں۔ البتہ ملکیت کے صدقہ کرنے کی نذر ماننے والے سے یہ کہا جائے گا کہ ”بھیا“ بہت ”دل دریا“ نہ بنو اور اپنے اور اپنے اہل و عیال کے نان و نفقہ کے لیے کچھ روک لو

ورنہ بھوک مری کے شکار ہو جاؤ گے اور یہ دریا دلی اور فیاضی تمہیں خود کشی کرنے پر مجبور کر دے گی، اس لیے بہتر یہ ہے کہ کچھ مال روک لو بعد میں جب کمانا تو اس کے بقدر مال صدقہ کر دینا۔ فقط واللہ اعلم وعلمہ اتم۔

کتبہ بسمینہ عبدالحلیم قاسمی بستوی

الحمد للہ آج بروز جمعہ بعد نماز جمعہ ۳ بجے دوپہر مؤرخہ ۲۸/ محرم الحرام ۱۴۳۱ھ مطابق ۵/ جنوری ۲۰۱۰ء کو احسن الہدایہ کی گیارہویں جلد اختتام پذیر ہوئی۔ رب کریم سے دعا ہے کہ شارح کی دیگر جلدوں کی طرح اسے بھی قبولیت عامہ تامہ سے نوازیں، طلبہ و قراء کے حق میں اسے نافع بنائیں اور ناچیز شارح، اس کے والدین اور ناشر کے لیے اسے ذخیرہ آخرت بنادیں۔

بجملہ تعالیٰ آج بروز جمعرات مؤرخہ ۴ ربیع الثانی بمطابق ۱۰/ مارچ ۲۰۱۱ء محض اللہ تعالیٰ کے فضل و احسان سے احسن الہدایہ کی جلد نمبر ۱۱ کی تخریج، اعراب، عنوانات اور حل لغات کے ساتھ تکمیل ہوئی۔ اللہ تعالیٰ اس کو اپنی بارگاہ میں شرف قبولیت عطا فرمائے۔ آمین!

محمد صہیب اشفاق
کارلہ خاصہ گجرات

رَبَّنَا تَقَبَّلْ مِنَّا إِنَّكَ أَنْتَ السَّمِيعُ الْعَلِيمُ، وَتُبْ عَلَيْنَا إِنَّكَ أَنْتَ التَّوَّابُ الرَّحِيمُ.
وَصَلَّى اللَّهُ عَلَي سَيِّدِنَا وَمَوْلَانَا مُحَمَّدٍ وَعَلَى آلِهِ وَصَحْبِهِ أَجْمَعِينَ،
بِرَحْمَتِكَ يَا أَرْحَمَ الرَّاحِمِينَ

